

Early European Books, Copyright © 2010 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di
Firenze.
Ald.2.1.20



Early European Books, Copyright © 2010 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di
Firenze.
Ald.2.1.20



Early European Books, Copyright © 2010 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di
Firenze.
Ald.2.1.20



Early European Books, Copyright © 2010 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di
Firenze.
Ald.2.1.20

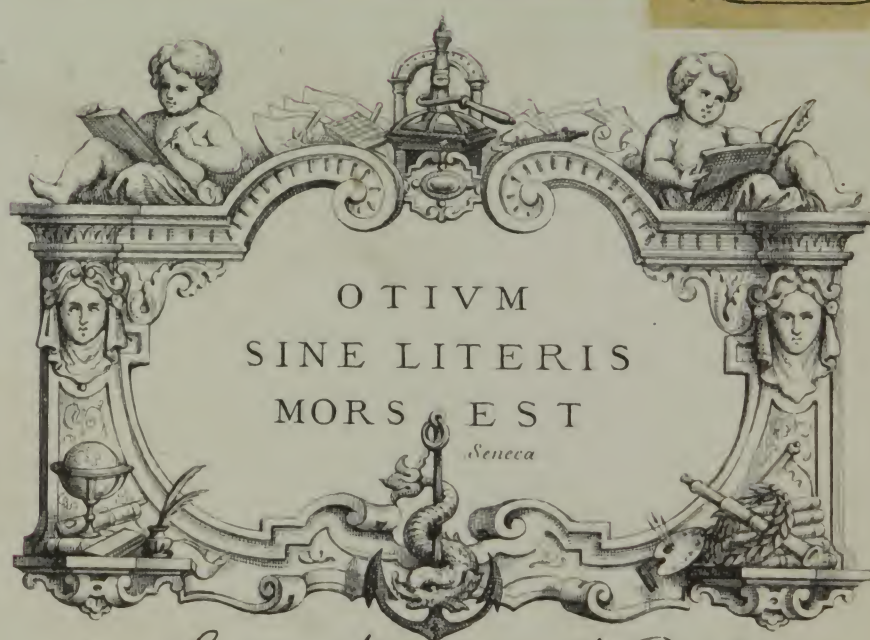


Early European Books, Copyright © 2010 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di
Firenze.
Ald.2.1.20

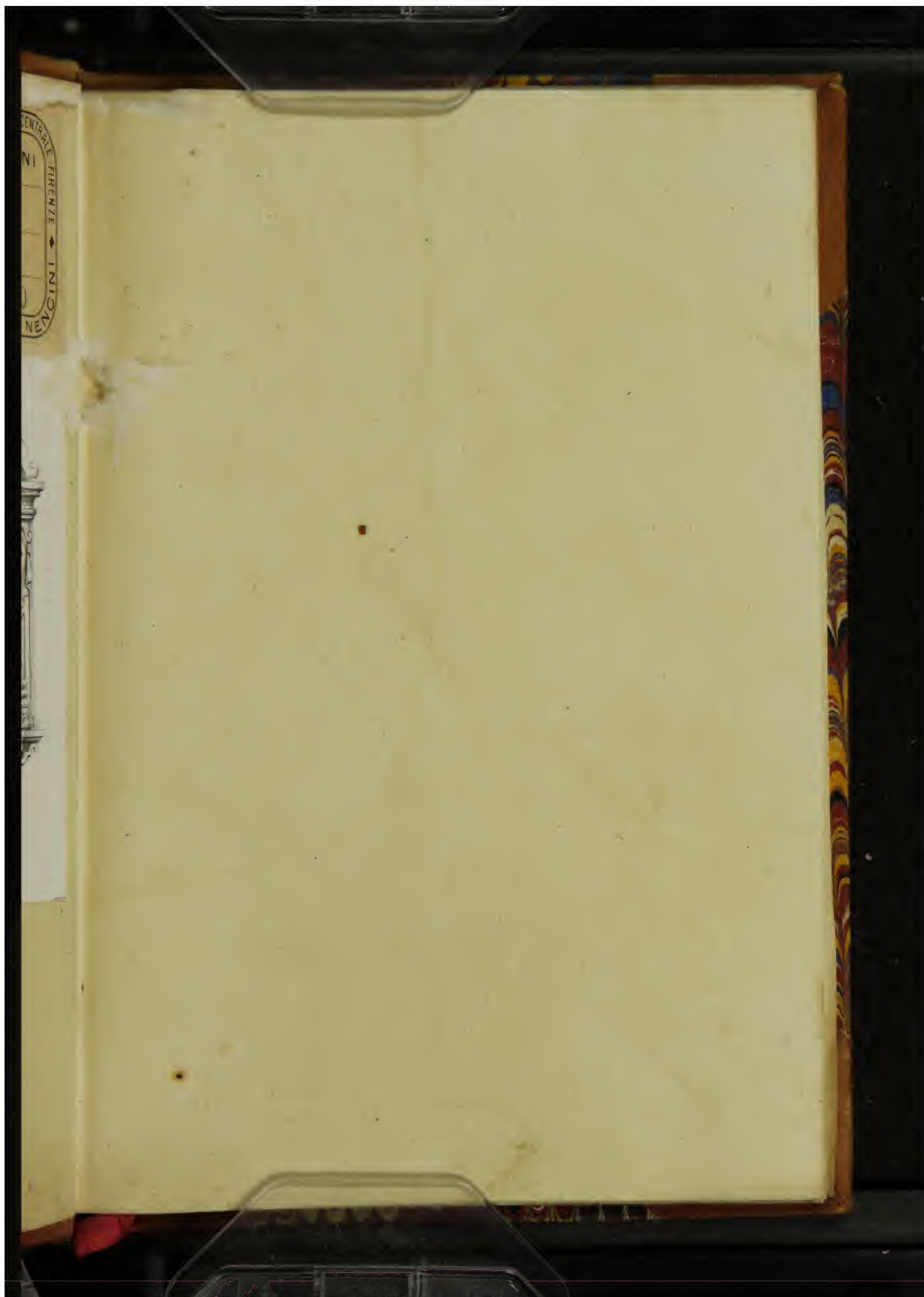


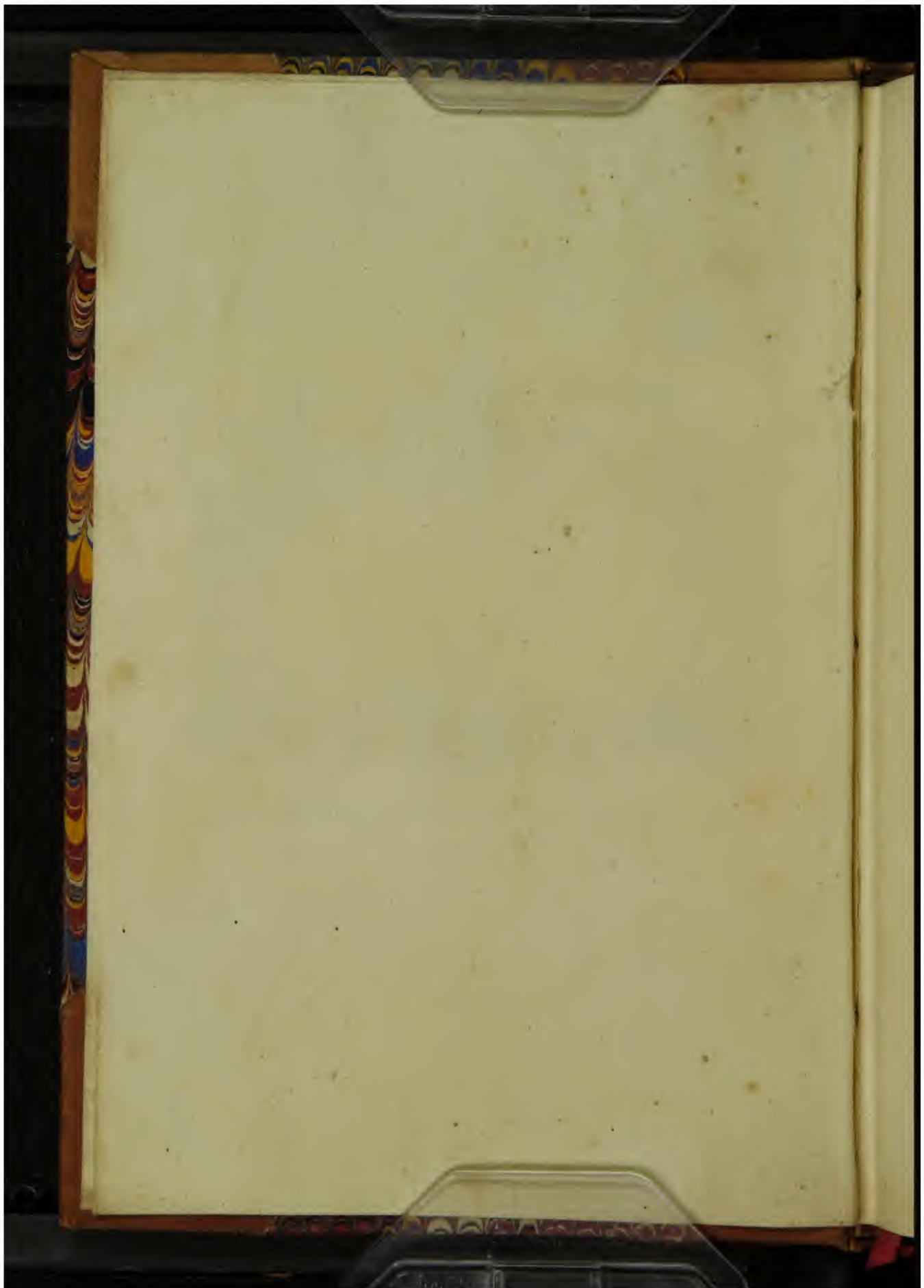
Early European Books, Copyright © 2010 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di
Firenze.
Ald.2.1.20

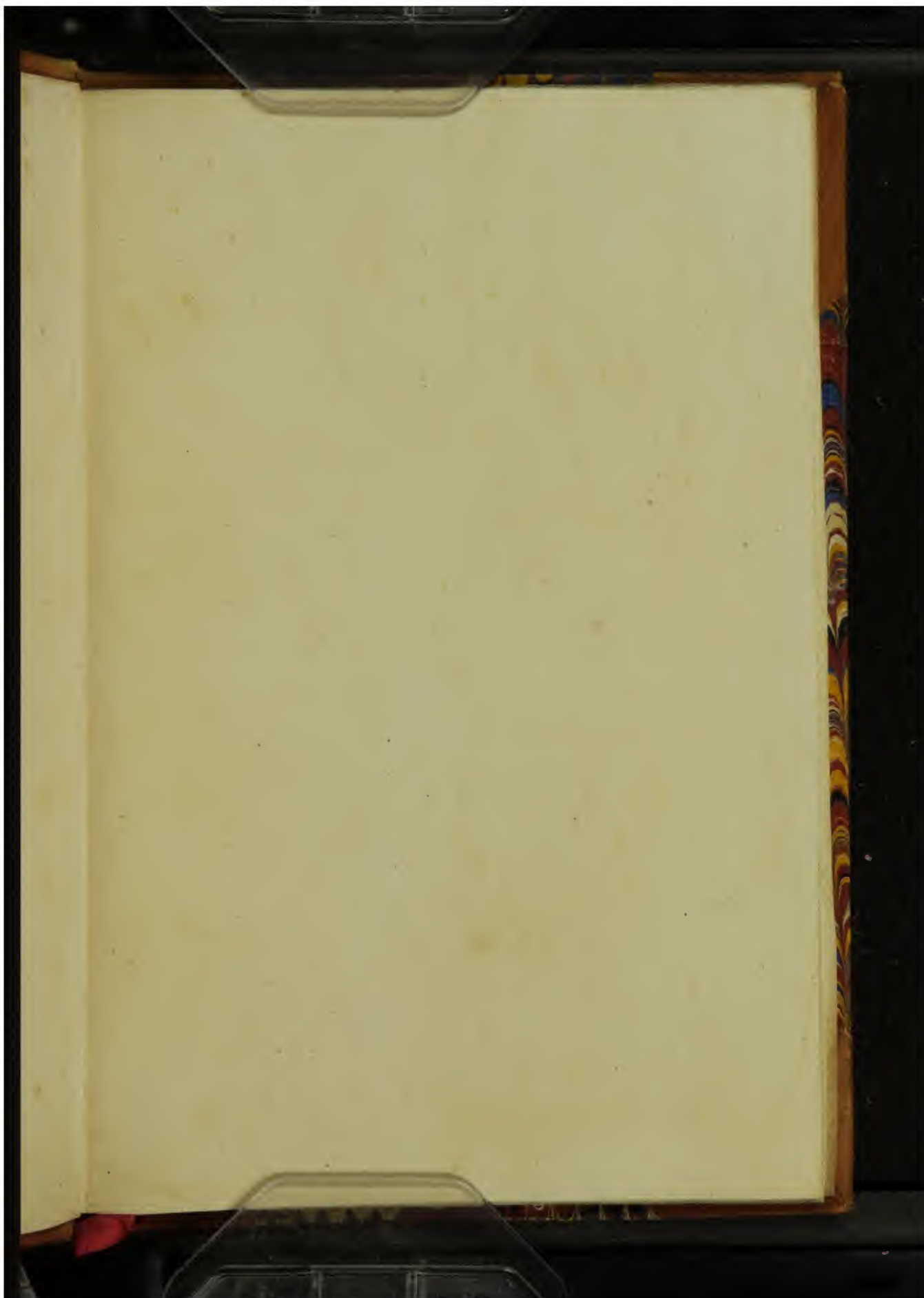
Alb. 2/1.

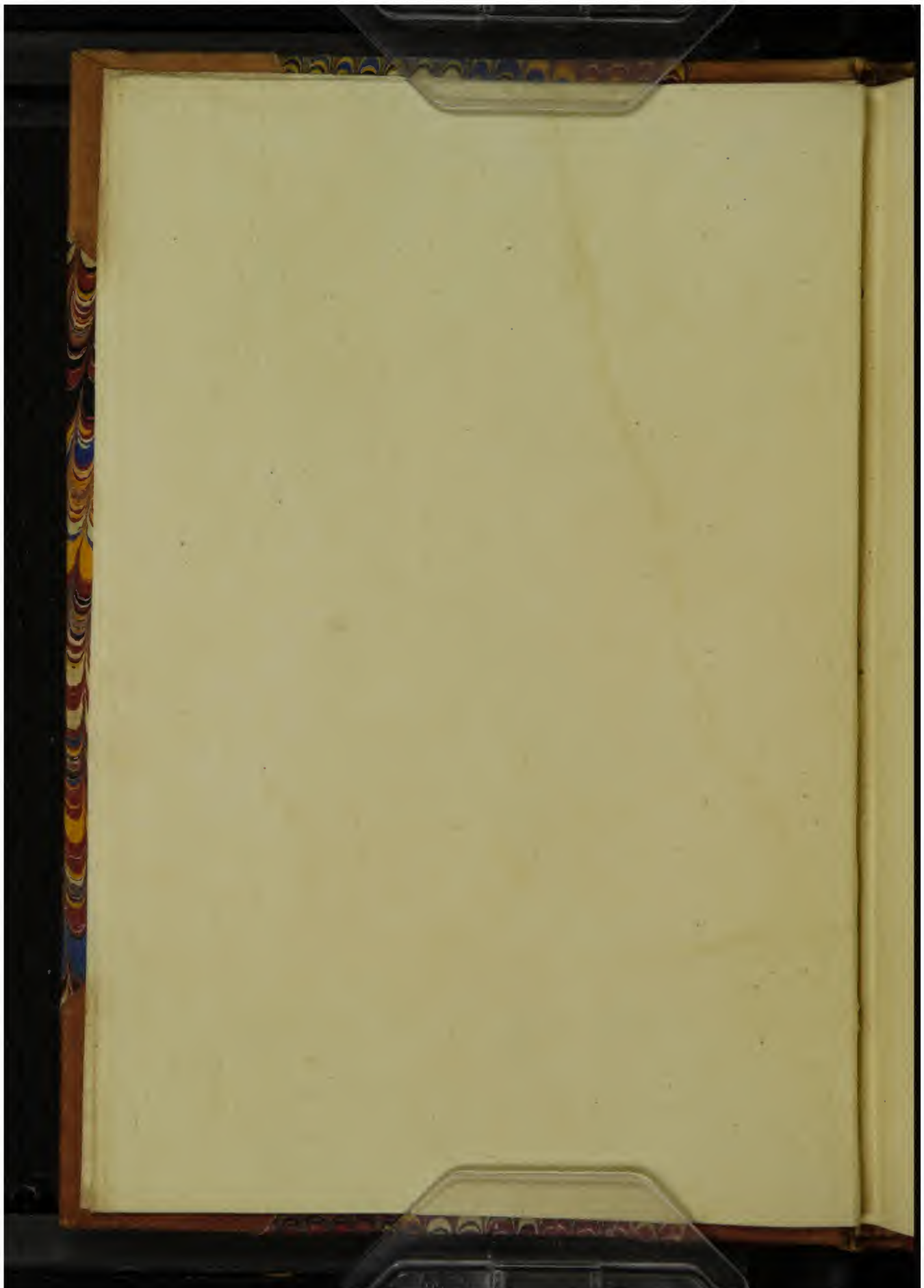


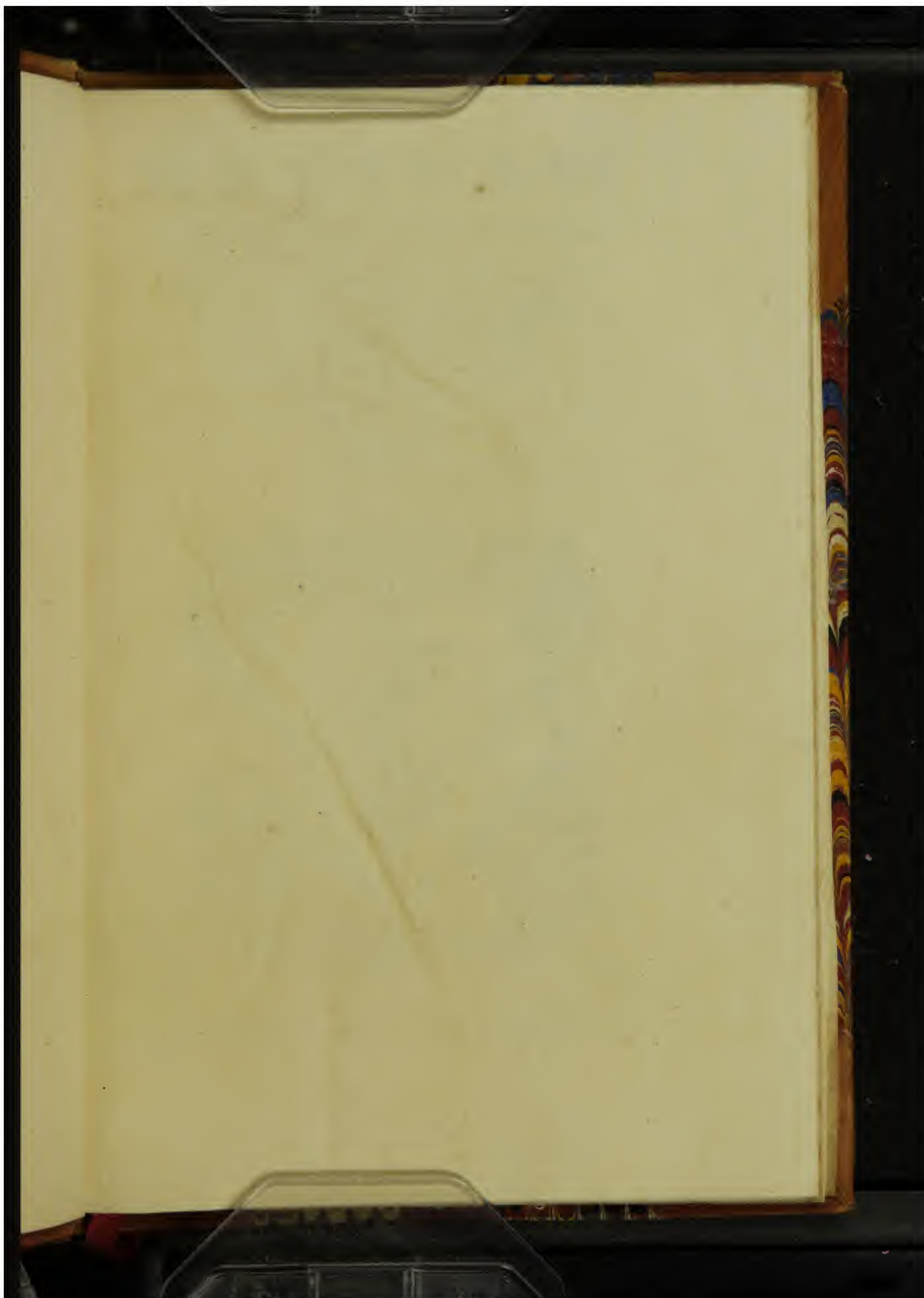
Ex Libris Joannis Nencini
1874











MATTHAEI

GRIBALDI IVRISCON.

*sulti Cheriani, in florentissimo Patauino gymna
sio iura ciuilia ex ordine profitentis, sub=
tiles atque perutiles interpretatio=
nes in difficillimã. l. ij. C. cõmu.
de lega. & in. l. Verbis
legis, de Verbo.
signifi.*



VENETIIS.

M D LIII.

REVERENDISSIMO DOMI-

no, domino Bartholomeo Syrico, Epi-
scopo Castellanetensi dignissimo,
Matthæus Gribaldus. S.

VSTINIA NI Cæsaris
constitutionem secundam, de
communione legatorum, et fi-
dei commissorum (præful Re-
uerendissime) neque ab anti-
quis, neque à modernis scri-
ptoribus satis (ut mihi uidetur) explicatam; cō-
mentariolis hisce meis utcunque delineandā
assumpsi. quod sanè, et perquā libenter, et
non malo consilio feci: cū ut hæc studia no-
stra aliqua ex parte iuuarem, multorumque
desiderio satisfacerem: tū uerò, ut nomini tuo,
cui plurimum debeo, aliquid officii repende-
rem. Haud quaquā planè ignarus hæc nostra
paradoxa nō omnium genio placitura. Cū
per rerum naturam ἀδιώκῃ sit, aut certe diffi-
cillimum inter omnes cuiusvis disciplinæ pro-
fessores de eadem causa, et sententia conueni-
re; præsertim in hac nostra ciuili philosophia,
in qua nullum ex præscripto nature ordinē
fundamentum stabile inuenitur: sed ex bono
et equo petita principia multorum animis, et
sensibus illuduntur. Sæpe enim euenire solet,
ut quod ille bonum existimat, id alteri parum
utile, æque honestum uideatur: et quod unus

æquum putat, alter iniquum facile arbitretur:
tanta semper fuit (ut inquit comicus) capitum,
et sententiarum diuersitas. Neque tamē id cui-
quā de humano genere mirum uideri debet,
quando quidem scire solus Deus est, qui solus
eorum omnium, quæ sunt, ueras causas, et prin-
cipia nouit: homines uerò solis opinionibus
agitari perspicuum est. quippe qui arbitrariis
causis, et rationibus sibi ipsis singuli blandiun-
tur. Atque id planè efficit, ut ab orbe condito
in supremum usque diem crebræ in omni di-
sciplinarum genere dissensiones, miræ quæ de-
finitionū uarietates inter homines, et fuerint,
et futuræ sint semper. Haud tamen propterea
non liberum cuique esse debet promere, quid
sentiat, suumque de re quacunque proferre iu-
diciū; ut legentes uarietate ingeniorum exci-
tati, quid sequendum, fugiendumue sit, alieno
labore perdiscant. Ego igitur, ornatissime Anti-
stes, inter tot Doctorū opiniones, inter tot sen-
suum ἐλώεα, seu (ut Iustiniani uerbo utar) lace-
rationes, iudiciū quoque meum sub tuo am-
plissimo nomine publicare non dubitauī, et
quid hac secunda cōstitutione Iustinianus in-
tenderit planius explicare. Cui, ut auctuariū
quiddam, etiam Vlpiani legem titulo de uer-
bo. signi. libenter adieci: quandoquidē ex ea,
uelut ex fonte quodam, primordia sensuum,
et declarationum ad uniuersam legatorum ma-
teriam sumi, atque deduci ab omnibus consue-

uerunt. Interea uero immensa tuæ dignitatis
præconia nō attingam, ne loco parum idoneo
ineptum magis, quàm gratum encomiastē age
re uidear. Hoc solum in præsentia fateri iustū
putaui, me, & ingenii tui bonitatem, et animi
candorem, et morum suauitatem, et insignem
tuam, cū erga omnes, tum uerò in me ipsum
beneuolentiam, et humanitatem, plurimis ac
certissimis argumentis agnouisse. Proinde, re
liquo beneficiorū cumulo hoc per te magnū
accedet, si hæce nostras quales quales lucubrā
tiunculas loco Saturnalicii muneris tibi nunci
pata s, et lubenti animo susceperis, et humani
tate tua non indignas putaueris. Bene uale Xe
nophilo felicior, et Gribaldum tuum, ut fa
cis, amare non desine.

Patauii pridie Idus decembres. 1552.

A MEDEVS BRÖLIA CHERIANVS

Lectori.

QV A E non antiquis scriptoribus, atque modernis

Nota fuere, tibi hinc lector habere licet:

Hæc tibi ueridici facundia docta Gribaldi.

Explicat, & miro discutit ingenio.

Magnum opus agressus: nam, quæ legata peribant;

Reddidit, ac mentem Iustiniane, tuam.

IVSTINIANVS AVG. IV-

liano Præfecto prætorio.



QUONIAM uerbum significans
testatoris legitimum sensum,
legare uel fideicommittere uo-
lentis, utile atque ualidum est;
siue directis uerbis, quale est
iubeo fortè, siue precariis utatur testator, qua-
le est rogo, uolo, mando, fideicommitto: siue
iuramentum interposuerit, cum, et hoc nobis
audientibus uentilatum est, testatore quidem
dicente *ἐν ὄψει*, partibus autem huiusmodi uer-
bum huc atque illuc lacerantibus. Sit igitur (se-
cundum quod diximus) ex omni parte uerbo-
rum non inefficax uoluntas secundum uerba
legantis, uel fideicommittentis. et omnia, quæ
naturaliter insunt legatis, ea et fideicommissis
inherere intelligantur: et è contrario, quicquid
fideicommittitur, hoc intelligatur esse legatū.
Et, si quid tale est, quod non habet naturam
legatorum, hoc ei ex fideicommissis accom-
modetur, ut sit omnibus perfectus euentus. et
ex omnibus nascentur in rem actiones, et ex
omnibus hypothecariæ, et ex omnibus perso-
nales. Vbi autem aliquid contrarium in lega-
tis, et fideicommissis eueniat, hoc fideicommis-
so, quasi humaniori, aggregetur, et secundum
eius dirimatur naturam. Et nemo moriēs pu-
tet suam legitimam uoluntatem reprobari, sed

A iiii

nostro semper utatur adiutorio, et quemad-
modum uiuentibus prouidimus, ita et morien-
tibus prospiciatur. et si specialiter legati tātū-
modo faciat restator mentionem, hoc et
legatum, et fideicommissum esse intelliga-
tur; et si fidei haredis uel legatariū aliquid
committatur, hoc et legatum esse uideatur.
Nos enim non uerbis, sed rebus ipsis legem
imponimus.

Euens
Vr is
Opto
Sine
Dixe
Parti
Iurat
Vltim
Parti
Insu
Cunct
Et con
Legat
Quo
Cuile
Hoc
Euens
Exit
Scilie
Vera
Oblic
Com

CARMEN.



OMNIA legitimum sensum refe-
rentia uerba,

Qui legare uelit, fidei aut commit-
tere quicquam,

Testantis, penitus ualeant, plenoq;
fruantur

Euentu: directa sient seu forsitan illa,
Ut iubeo: seu forte precaria, qualia mando;
Opto, uolo, cupio, fideicommitto, rogoq;
Sine etiam iurans græcè testator εὐόρκω
Dixerit, huc illuc uerbum lacerantibus illud
Partibus, hanc etiam nobis admittere mentem
Iuratam placuit: ne qua ratione uoluntas
Ultima deficiat concepta ob uerba loquentis;
Parte sed ex omni uerborum firma resultet.
Insuper, & quæ legatis specialiter insunt
Cuncta, etiam fideicommissis talibus insint:
Et contrà, quicquid fideicommittitur, illud
Legatum esse queat, naturamq; induat eius.
Quòd si aliquid fuerit recto sermone relictum,
Cui legatorum uis, & natura repugnet,
Hoc illi ex fideicommissis detur, ut omni
Euentu ualeat, perfectus & omnibus adsit
Exitus: ex cunctis nascatur & actio triplex,
Scilicet in rem, atque in personam, & pignoris ergo,
Verum ubi legatis in talibus, atque relictis
Obliquis, aliquid pugnans euenerit: illud
Commissum ut fidei ualeat, iurisq; benigni

Naturam assumat. Moriens, et nemo repelli
Iudicium putet usque suum, mentisq; tenorem
Legitimæ; at semper valeat, nostroq; fruatur
Auxilio. Et sicut uluis providimus ipsi,
Defunctis etiam nos prospexisse palam sit.
Et, quamvis tantum legati mentio fiat,
Hoc, et legatum censerî possit, idemq;
Commissum fidel, atque obliqua mente relictum.
Sic etiam obliquo si quid sermone, relinquens
Testator fidei hæredis committat, et eius
Cui legata dedit, legatum id iure putetur.
Nos etenim rebus, menti; imponere leges,
Non uerbis uolumus, nec frustra inducere quicquam.

ut, si quis legatum dedit, legatum id iure putetur.
Nos etenim rebus, menti; imponere leges,
Non uerbis uolumus, nec frustra inducere quicquam.

M A
f

L

nium,
dub. Be
.s. ubi
igitur
tie, tam
inter leg
stitution
penitus
nus alie
induxe

E T
re Dige
missis p
primis
legati.

MATTHAEI GRIBALDI IURISCONSULTI

Cheriani, in florentissimo Patavino gymna-

sio iura civilia ex ordine profitentis, sub-

tiles atque perutiles interpretatio-

nes difficillimam. l. y. C. comu.

de lega. & in. l. Verbis

legis, de verbo.

signifi.



HAEC Iustiniani constitutio plane,
& difficilis, & scrupulosa, triplici
sensu explicari solet: quo fit, ut uerus
intellectus adhuc magis desideretur.

Nam eius, quod multipliciter expo-
nitur, ueritas ignoratur. l. in ambiguo, ubi Bart. de reb.
dub. Bal. in. l. scire leges, de legi. & in. l. ne quicquam
. §. ubi decretum in princ. de offici. Præsid. Principalis
igitur difficultas huius legis est, Vtrum omnes differen-
tia, tam substantiales, quā naturales, & accidentales
inter legata, & fideicommissa iure Digestorum, uel In-
stitutionum adhuc militantes, per hanc constitutionem
penitus sublatae intelligantur? & nunquid Iustinia-
nus aliquid ultra, uel contra prædicta iura, de nouo
induxerit?

ET PRO uberiori declaratione præmitto, quia
re Digestorum, & Institutionum legata & fideicom-
missis pluribus adhuc differentiis distinguebantur. In
primis respectu nominis, & appellationis; quia alterū
legati, alterum fideicommissi uocabulo nuncupabatur.

que diuersitas nominis diuersitatem quoque substan-
tie plerunque significat. l. si idem. C. de codicill. §. si. In-
sti. qui testa. tuto. da. poss.

SECUNDO, quia diuersos etiam tractatus, ac
titulos receperunt, ut. C. de lega. & C. de fideicom. In-
sti. de lega. & Insti. de singul. reb. per fideicom. relic. &
ubique per copulam coniunguntur, quæ essentie di-
uersitatem præsupponit secundum glo. ordi. in rub. de
iuris, & fac. igno.

TERTIO, quia legata uerbis præceptiuis fie-
bant fideicommissa uerò deprecatiuis. l. Sempronius, de
usu. legat. l. uerbis ad. l. falcid. l. cohæredi. §. cum filie
de uulga. l. libertates de fideicom. liberta. §. si. Insti. de
singul. reb.

QUARTO, quia legata non nisi testamento re-
linqui poterant: fideicommissa etiam ab intestato uza-
lebant. l. legatum est donatio, de lega. ij. l. illud. §. tracta-
ri, de codicill. l. si filiusfam. in princ. ad. l. falcid. §. præte-
rea Inst. de fideicom. hæredi. glo. in. l. quia autem, in uer-
bo fideicommissa, si quis omi. cau. testa.

QUINTO, legata sola uoluntate tacita induci
nō poterāt, nisi uerbis exprimeretur. l. seruū filij. §. si. de
lega. i. l. damnus. §. i. de usu. legat. l. iij. ubi glo. in uer-
bo deberi, & ibi not. Comensis de lega. i. dicens in lega-
tis non sufficere uoluntatem omnino tacitam, & à uer-
bis derelictam: fideicommissa uerò sola uoluntate, nu-

tu, uel coniecturis insinuata ualebant. l. unum. §. si. Et
l. cum proponebatur de lega. ij. l. in utu de lega. iij. l. cum
uirum. C. de fideicom.

SEXTO, à legatario legari non poterat, sed fidei
committi duntaxat. Inst. de singu. reb. per fideicom. re-
lio. in princ. l. quinta in princ. de lega. ij. l. i. §. Et hæc di-
sponimus supra eo.

SEPTIMO, rei legata dominium à testatore in
legatarium directo, et ipso iure transibat. l. legatum
ita, in fi. de lega. ij. l. si quis usumfructum, de usufruc.
lega. l. à Titio, de furtis. Fideicommissa uero nō nisi me-
diante restitutione acquirebantur. l. Paulus. §. hæres,
ubi glo. et Fulgo. de usu. Insti. de singul. reb. §. i. d. l. si
quis usumfructum.

OCTAVO, legata non nisi principaliter, et ex-
presse induci poterant: fideicommissa uero etiam taci-
te, et in consequentiam collecta ualebant. l. emptor. §.
ancillam de rei uendi. d. l. seruum. §. si. de lega. i. Bartol.
et Doc. in l. ii. de lega. i. Et differt hæc octaua à quinta
superius posita, quia ibi de tacito, et expresso; hic de
principali, et consecutiuo tractatur.

NONO, pro legatis actio competebat. l. i. supra
eo. l. cum filius. §. uarijs de lega. ij. fideicommissa uero,
secundum aliquos, non nisi officio iudicis petebantur
l. pecunie uerbū. §. actionis, ubi ponit Alciat. de uerb.
signi. l. si cui de conditio. et demon. quod quidem offi-

cum nullam presupponit obligationem. l. qui per ept
lusionem. §. i. de actio. emp. Sed communis opi. uidetur
in contrarium, secundum Bartol. & Doc. in d. l. de le
ga. i. per tex. in l. si res de lega. iij. quam puto ueriores
quia post Augustum fideicommissa ad necessitatem re
daeta sunt, & obligare coeperunt. Insti. de fideicom. ha
redi. §. si. Insti. de codicill. in prin. t. sed & si sic in fi. ibi,
nec recipiendum est, ut cui nihil dederis, eum
rogando obliges; de lega. iij.

DECIMO, retenta communi opi. pro legatis, &
realis, & personalis actio competebant, d. §. uarij, de le
ga. iij. d. l. si res de lega. iij. pro fideicommissis autem so
la personalis, d. l. si res, & l. si quis inquilinos. §. i. de
leg. i. l. legatum est deliberatio. §. si. eo. ti. l. testatrix, si ser
ui. uendi.

VNDECIMO, post heredis mortem legari non
poterat fideicommittere uero licebat. §. post mortem in
sti. de legat. Iustinianus enim primus induxit, ut actio
nes ab heredibus, & contra heredes, incipere possent.
eo. ti. C. ut actio. ab heredi. Et haec differentia confirma
re uidetur opi. Alciati in d. l. pecunie §. actionis, q. scili
cet pro fideicommissis actio non competeret, sed officiu
iudicis tantum, de quo alibi dicitur. V. COMITIBUS

DVODECIMO, legata solo honore, & emolu
mento, constabant d. l. legatum est deliberatio, de lega. i. l.
legatum est donatio, de lega. iij. l. uxorem. §. i. de lega. iij.
ubi heres non censetur oneratus, quando solum lega

tum praestat: sic in l. iulianus in fi. de manu. testa. fidei-
commissa uero semper onus, & grauamen simul cum
honore praesupponebant. l. coheredi. §. cum filia, de uul-
ga. l. ab eo. C. de fideicom. l. sed, & si sic in fi. de lega. iij. l.
ex tribus, cum ibi not. C. de inoffi. testa.

DECIMOTERTIO, in legatis dominium res-
rum particularium per aditionem heredis non con-
fundebatur. d. l. legatum ita de lega. iij. d. l. a Titio de
furt. In fideicommissis uero, & dominia, & seruitutes
aditione confundebantur. l. si seruus Titij, & d. l. lega-
tum est delibatio. §. si de lega. i. l. Papinianus, cum ibi
not. de seruituti. In hoc tamen fuit opi. Ripa in. d. l. i.
de lega. i. q. etiam in legatis inducitur confusio domi-
nij, & seruitutum per aditionem heredis: quia ante
aditam hereditatem dominium non censetur legata-
rijs perfecte quæsitum. l. si tibi homo. §. i. de lega. i. decla-
rat Corne. in l. i. supra eo. Ideo per aditionem induci-
tur quaedam confusio inspecta saltem uniuersitate to-
tius hereditatis, qua per aditionem confirmatur, &
in legata quoque particularia influit. l. si nemo, de te-
sta. tutel. & l. omnia de lega. i. glo. in. l. si heredis seruus
in princ. glo. magnæ eoti. de lega. i.

DECIMOQVARTO, in legatis puris regula
Catoniana locum habebat. l. cetera. §. i. de lega. i. l. i. de
regu. Cato. secus in fideicommissis d. i. §. i. de lega. iij. nisi
dicatur, q. rex in. d. §. i. de lega. iij. loquitur de fideicom-
missis ab intestato relictis: quia ab intestato regula Ca-
tonis locum non habet, secus in fideicommissis ex testa-

mento relictis. nam data paritate terminorum nulla in hoc esset differentia, ut in simili arguit Bartol. in. d. l. i. uersic. tertia regula ibi, forte in hoc non est differentia, de lega. i. tamen dici potest, q̄ fideicommissa semper erant pinguioris naturæ, quàm legata. d. §. nostra autem, Inst. de lega. & ideo semper facilius sustinebantur, quia in sola uoluntate citra ullam solemnitatem consistebant. §. fi. Instit. de codicill. cum uulgaribus.

DECIMOQVINTO, legati uox generalis erat ad omnem speciem ultimæ uoluntatis particularis. l. et fideicommissum, & l. uxorem. §. legauerat de lega. iij. l. legauit de libe. lega. l. Papinianus de seruitu. cum simil. Fideicommissi autem uox semper in specie capiebatur pro relicto obliquo, nec ad legatum, seu sensum directum adaptari poterat, secundum omnes Modernos in d. l. i. de lega. i. ubi concludunt, q̄ licet inueniatur legatum pro fideicommissio, nusquam tamen fideicommissum pro legato positum inuenietur. & ratio assignari potest, quoniam nomen generis, uelut capacius, cuilibet speciei potest conuenire: sed nomen speciei nunquam pro suo genere poni potest, ut in adoptione, & cognatione uidemus. quæ ratio in sequenti differentia plenius declarabitur.

DECIMOSEXTO, legatum in uim fideicommissi ualere poterat. l. quia autem, si quis omi. cau. testamen. sed non cōtrā, quia directum facilius obliquatur, quàm obliquum dirigatur. l. filiusfam. §. ut quis heredem

hæredem de lega. l. l. Scauola, cum ibi not. ad Trebellia.
 l. Antoninus, arguendo à speciali, de fideicom. liberta.
 Nam quod plus est, in minus resolui potest: non contra
 l. tutores. §. i. de admi. tuto. iunc. l. pater Seuerinam. §.
 conditionum, de condi. & demon. ubi uerbum tutor
 facilius in curatorem resoluitur, quàm contra facit
 tex. in. l. i. §. si stipulanti, de uerbo. obliga. & in c. cui li-
 cet, de reg. iur. in sexto.

DECIMO SEPTIMO, tota hereditas legari
 non poterat, sed portio tantum hereditatis. l. non am-
 plius. §. si. de lega. i. l. mulier. §. si. ad Trebellia. per fidei-
 commissum uero tota hereditas, & bona omnia utili-
 ter relinquebantur. l. cogi, & l. restituta, et eo. ti. ad Tre-
 bellia. to. ti. Inst. de fideicom. heredita.

DECIMO OCTAVO, & ultimo (ne sim proli-
 xior) posthumis alienis legari non poterat, immo fidei-
 commissum relinqui. §. posthumo Inst. de lega. iunc. l.
 pen. de lega. i. Multæ aliæ inueniri possent differentiæ,
 de quibus probabiliter dubitatur, utrum ne per hanc
 Iustiniani constitutionem sublata penitus censeantur.

PRIMA fuit opi. Bartoli in. d. l. i. de lega. i. quam
 crebriore calculo Doctores sequi uidentur. q. scilicet fi-
 deicommissa iam de iure Digestorum essent legatis adæ-
 quata; ut sparsim ex legibus Iurisconsultorum colligi
 potest. l. quia autem, si quis omi. cau. testa. l. quæ sub cõ-
 ditione, de condi. Insti. l. planè, §. sed si non corpus de le-
 ga. i. l. si res, de leg. iij. l. i. uersic. planè, ut lega. no. caue. l.

si quis ab eo, ad Trebell. d. l. Sempronius de usuf. lega.
l. unum. §. si omiffa de lega. ij. cum simil. Deinde per Vl
pianum legata fuerint fideicommissis in omnibus exa
quata d. l. i. de lega. i. Nouissimè uerò per Iustinianum
omnimoda adequatio uicissim facta, & omnis diffe
rentia prorsus sublata intelligatur, ita ut synonyma di
ci possint: Et ideo quicquid de legato dicitur, hoc idem
& de fideicommisso intelligi debet. & statutū loquens
de legato in specie etiam fideicommissum cōprehendit,
& renuntians legato, & fideicommisso renuntiare ui
detur: licet renūtiatio sit stricti iuris, & alium casum
quā expressum non includat. l. si domus, de serui. ur
ba. prædio. Et prædicta sunt de mente Bal. & Pauli, ut
referunt hic Moderniores, quamuis Alexander in sta
tuto incidenter reclamationet, ut per eundem in. d. l. i. col.
ij. in si. uersic. tamē oportet, q̄ intelligamus de leg. i. ubi
etiam refert Paulum hic decidentem, q̄ agens ex testa
mento, si petat sibi dari ex legato, licet in testamento,
constet de fideicommisso; tamen obtinebit propter om
nimodam legatorum, & fideicommissorum exaqua
tionem. Et hanc communem opinionem, q̄ legatum, et
fideicommissum pro uno, & eodem accipiantur, & sy
nonima esse intelligantur, uidetur prima facie probare
totus contextus huius legis, dum dicitur, q̄ quicquid
fideicommittitur, hoc intelligatur cē legatum, &
si testator specialiter legati mentionem fecerit,
id et legatum, et fideicommissum esse cēseatur;
et si fidei hæredis uel legatarii aliquid commit
tatur, hoc et legatum esse uideatur.

AD idem facit tex. in §. sed non usque Inst. de lega. ubi Iustinianus sublata prius illa quadruplici legatorum differentia circa modum legandi, ut in l. i. supra eo. & in §. nostra Inst. eo. etiam inter legata, & fideicommissa omnem differentiam sustulit: & naturam fideicommissorum ueluti pinguiorem, & humaniorem legatis communicauit, & si quid plusculum fuerat in legatis, hoc ipsum etiam fideicommissis indulgit; ut per omnia una, & eadem dispositio, unaq; natura legati, & fideicommissi censeatur.

ET prædicta opinio adhuc clarius comprobari uideatur ex §. sed ne in primis, Inst. eo. ubi Iustinianus ad euitandam difficultatem terminorum de legatis, & fideicommissis separatim iuniorum gratia tractare uoluit, ut cognita singulorum natura, facilius eorum permissionem cognoscere ualeant. Ex quibus uerbis colligitur naturam legatorum, & fideicommissorum adeo fuisse confusam, & permistam, ut una et eadem natura putetur, una & eadem dispositio censeatur arg. tex. in l. rerum mistura, de usucapio. & in l. qui fundum §. qui filium, uersic. num confusi duo semisses, ad l. Falcid.

HOC idem confirmare uidetur, Iustinianus in l. uni. §. ubi autem. C. de cadu. toll. ibi, nos autem omnimodo repellimus unam omnibus naturam legatis, et fideicommissis imponentes, et antiquam dissonantiam, in unam trahentes concordiam, etc.

Multa alia aduci possent, quæ prima facie huic opinioni communi suffragari uiderentur: quæ, ut leuiores, breuitatis gratia omittuntur.

EX hac igitur opinione, si uera esset, plurima sequerentur digna adnotatione.

PRIMO, q legatum & fideicommissum essent synonyma, & utrunq; idem significaret.

SECUNDO, q paria omnino essent legare, uel fideicommittere, confusis scilicet substantiis, & naturis.

TERTIO, q siue directo, siue per obliquum aliquid relinqueretur, illud indifferenter, & promiscue legatum seu fideicommissum proprie censeatur, & appelletur.

QUARTO, q omnis essentialis, & naturalis differentia inter legata, & fideicommissa hodie sublata penitus intelligatur, remanente duntaxat uocum multiplicitate.

QUINTO, q omnes tituli, ac leges, tam Digestorum, quam codicis, separatim ac diuersimode de legatis & fideicommissis tractantes, ac disponentes, per hanc Iustitiani constitutionem omnino correctæ censeantur.

SEXTO, & ultimo, q omnia statuta, uel hominum contractus, & dispositiones, in quibus legati uel fideicommissi simpliciter, atq; specialiter mentio fieret, de

utroq; relicto tam directo, quàm obliquo, loqui intelli-
gerentur, & utrunq; modum & effectum propriè cō-
plecterentur.

VERVM prædictis non obstantibus, arbitror
cōmunem opinionē longè à ueritate recedere. nec enim
uerisimile est Iustinianum tot de legatis & fideicom-
missis tractatus, tot antiqua iura, tot notabiles effectus,
& proprietates, unius constitutionis placito penitus ab-
rogasse. Argu. Tex. in l. si quādo C. de in offi. testamē.

SECUNDO, quia Iustiniani intentio fuit (ut ex
rationibus per eum passim allegatis colligitur) uerba-
les tantum differentias tollere, quibus mens disponen-
tium laedebatur, uel in totum peribat. ut hic in fi. & in
d. l. i. supra eo. & in d. §. nostra Insti. eo. ubi Iustinia-
nus se ad talem exæquationem faciendam adductum
testatur, quia magis ad uoluntates morientium, quàm
ad uerborum qualitatem respicere uoluit: & magis fa-
uere menti, quàm uerbis. quæ rationes ineptæ forent, &
effectui minime conuenientes, si non modo uerbales,
sed etiam substantiales differentias sustulisset, rerumq;
ac uocabulorum essentias, & naturas, seu proprietates
ex toto confundere uoluisset. hoc non fuisset morien-
tium uoluntates adiuuare, sed destruere. nam quilibet
disponens id omnino uelle præsumitur, quod uerbis ex-
primit, ad cuiusq; rei substantiam & naturam, accom-
modatis. l. Labeo in fi. de supellec. lega. l. in ambiguo de
reb. dub. l. libertates de fideicom. liberta. l. directis C.
de Testa. manu. l. uerbis ad l. Falcid. l. uerbis de uulga. l.

iii. Cū ibi not. de lega. i. l. si alij de usuf. lega. Cum simil.
Igitur utens uerbis directis, alio non apparente, effectū
directum inducere uelle uidetur, & precarijs. obliquū.
quæ uoluntas ex uerborum proprietate collecta, sine
causa subueri non debet. l. non aliter de lega. iij.

TERTIO, quoniam illæ differentiæ, q̄ legatum ua
leat iure directo, fideicommissum iure obliquo: item, q̄
legata non nisi testamento, uel codicillis testamentarijs
relinquantur, fideicommissa etiam ab intestato: item
q̄ à legatario legari non possit, sed tantum fideicom
missum relinqui: adhuc hodie militare probantur per
iura Institutionum, quæ de præsentiloquuntur, & post
hanc legem edita sunt d. §. nostra. & d. §. sed non usq̄,
Inst. de lega. iunc. §. præterea Insti. de fideicom. hære
di. & Inst. de singul. reb. per fideicom. relic. in princ. Ni
si ad hæc ultra Doc. respondeatur, q̄ licet Iustinianus
adhuc de præsentii prædictas differentiās in suis Institu
tionibus retulerit, id consulto fecit, ut antiquam natu
ram, & proprietatem legatorum, ac fideicommissorū in
uenibus separatim ostenderet, quemadmodū iam prote
status fuerat in d. §. sed ne in primis, Inst. de lega. ue
rum tamen in effectū & re ipsa tales differentiæ per
hanc legem & per d. §. sed non usque, omnino subla
te intelliguntur. Et hæc iuditio meo est. probabilior re
sponsio, quæ pro communi opi. possit adduci: sed infe
rius resoluetur.

QUARTO, contra communem fortius urget tex.
noster hic diligenter expensus in princ. dum dicit,

Omne uerbum significans testatoris legitimū
sensum legare uel fideicommittere uolentis, ua-
lidum et efficax sit, ut ex omni parte uerbo-
rum uoluntas disponentis sustineatur. Ergo
adhuc distinguitur legatum à fideicommissis secundum
uerba & mentē relinquentis. Item ibi, et si quid cō-
trarium in legatis et fideicōmissis eueniat, hoc
fideicommissis, quasi humaniori, aggregetur.
Ex quibus uerbis aperte liquet essentiam, & denomina-
tionem legati, & fideicommissi nō esse confusam, neque
peremptam: cum adhuc hodie præsūponatur aliquid
esse relictum, quod legati substantiæ, uel etiam natu-
ræ aduersetur, ita ut iure legati ualere non possit, &
tamen in uim fideicommissi sustineatur. Et certē huic
uersiculo responderi non potest.

QVINTO, contra communē facit, quoniam hæc
constitutio non est de quinquaginta decisionibus Iustizi-
niani, per quas alia iura Codicis & Digestorum limitan-
tur, suppleantur, uel emendantur. sed est de prioribus
eiusdem Principis constitutionibus secundum Doc. &
probat in d. S. nostra & S. sed non usque Insti. de le-
ga. ubi fit mentia de dicta constitutione. Cū dictæ deci-
siones sint posteriores libris Institutionum l. fin. ibi, om-
nia, quæ in libris. C. de testamen. & dicit Bartol. no-
tabiliter in consil. 144. index. q. iura Codicis sunt edita
ante Institutiones, & qui uult asserere aliquam l. Cod-
icis esse de quinquaginta decisionibus, ille probare de-
bet, licet quidam Moderniores hanc l. inter quinqu-
aginta decisiones numerauerint. & ideo non est uerisimi-

le differentias inter legata & fideicommissa iure Digestorum comprobatas per Iustinianum tam repente, & inconstanter fuisse sublatas. Cum enim Iustinianus uniuersum opus Digestorum, ex selectorum Iurisconsultorum fragmentis a compilatoribus concinnatum, ueluti leges proprias a seipso editas, approbauerit, ut patet ex proemio Pandectarum in princ. & in §. itaq; ibi, ex libris autem quinquaginta nostrorum Digestorum. & in d.l. fin. C. de testa. ibi, Omnia, que in libris nostrorum Digestorum. & in l.i. §. ea que C. de uete. lu. enucle. absurdum foret existimare dictas leges Pandectarum semel approbatus per iura Codicis incontinenti fuisse correctas l. non ad ea, de condi. & demo. nam eodem ferme tempore & libri quatuor Institutionum, & duodecim constitutionum Imperialium, & quinquaginta Digestorum a predictis Compilatoribus uiris doctissimis, de mandato ipsius Iustiniani purgati compositiq; ac publicati fuerunt, ut in princ. proemij Digestorum. Ex quibus aperte concludo per iura Codicis leges Digestorum non corrigi, neque sententias. Iurisconsultorum nobis traditas, rursus intelligi per Iustinianum sublatas. quod etiam uidetur sensisse glo. in l. uni. §. pro secundo, in uerbo, substitutus de Cad. toll. Proinde non parum hallucinantur Bartol. & Doc. existimantes Iustinianum cum de media Iuris prudentia loquitur, de libris Digestorum sentire, seu de Iureconsultis posterioribus ibi comprehensis. cum tamen illi, ut dictum est, fuerint autoritate Cesarea comprobati. Ceterum media Iuris prudentia ad antiquos illos Iuris prudentes referenda est, qui post Ius xij. tab. ante tamen co-

stituta
dia,
tion
Roma
neq;
tius,
per eu
staba
decis
giti.
fi. de
l. pen
antiq
furt.
ueter
emp
stret
opini
dia lu
Iustini
de acti
eius, ib
iii. act
patet
uel m
tineri
S E
gata, e
adequ

stitutiones Imperatorum extiterunt. ut est tex. in §. media, Institut. de legi. agnato. successio. quorum interpretationes ad legem decemviralem, & alias leges populi Romani adeo uariæ & confusæ inueniebantur, opiniononesq; adeo diuersæ & pugnantes, ut emendatione potius, quàm imitatione indigere uideretur. Multa enim per eos excogitata nimio rigore, nimiaq; subtilitate constabant. Pleraq; ambiguis sententijs confusa, atque indecisa manebant d. §. media. & l. lege xij. tab. C. de legiti. hære. l. maximum C. de libe. præterit. l. i. Supra eo. l. fi. de condi. Instit. l. pen. supra de testa. l. cum inter. & l. pen. infra de fideicom. liberta. l. fi. de autho. præstan. l. antique & l. pen. ad Velleia. l. apud antiquos C. de furt. l. fi. in princ. de iur. domi. impet. §. pretium, ibi, ueteres satis abundeque dubitabant. Instit. de emp. & uend. cum infinitis similibus. Quinimo & nostri etiam Iurisperiti pandectarij ueterum scita, & opiniones frequenter retulerunt. nimirum de illa media Iuris prudentia, & antiquitate sentientes, de qua Iustinianus ipse locutus est l. ueteribus de pac. l. ueteres de actio. emp. l. antiqui, si pars hæredi. pet. l. Gallus §. si eius, ibi, ex iure antiquo, de lib. & posth. l. ueteres de iti. act. uq; priua. cum multis similibus. ut iam luce clarius pateat omnino falli eos, qui sub nomine antiquitatis, uel mediæ Iuris prudentiæ putant Digestorum iura contineri. sed de his satis.

SEXTO, præfati Doc. communiter concludunt legata, & fideicommissa omni respectu fuisse inuicem adequata, ut d. l. i. de lega. i. sed ad æquationem diuersitatis

substantia præsupponit: quia nullum simile est idem,
uel similitudo identitatem excludit l. q. Nerva cum ibi
not. depo. §. inter eas, Insti. de nuptiis. & nulla in toto
iure inuenitur tam præcisa, et absoluta adæquatio, quæ
rerum substantiam, & uoces confundat. §. nullam ue-
ro in Auc. de hæredi. ab intesta. uenien. licet enim emā-
cipati suis, & cognati agnatis fuerint penitus adæqua-
ti, omni sublata differentia, ut ibi dicitur: nominis ta-
mē, et substantiæ differentia salua remansit. quia adhuc
hodie emācipatus nō est suus, nec cognatus agnatus. sic
et de legatis & fideicommissis dicendū est, ut clarius ex se-
quentibus patebit.

ULTIMO, si legatorum & fideicommissorum es-
sentia confusa fuisset, & ambo synonyma facta, seque-
retur, q. de duplici re uel dispositione distincta & sepa-
rata, unica tantum res uel dispositio effecta esset. & sic
omne particulare relictum etiam ex uerbis & mente
testatoris directo conceptum, & solum honorem sine
alicuius onere continens, legatum & fideicommissum
promiscue, atque in differenter dici posset. q. puto fal-
sum, tum quia nihil alienæ fidei iniunctum fuit, & sic
substantia repugnat: tum etiam quia uoluntates mor-
rientium subuerterentur mutando modum, & effectū
dispositionis euidenter expressæ, contra tex. in l. uerbis
de uulga. ibi, ne fiat contra uoluntatem & l. iam
hoc iure, eo ti. ibi, si uoluntas non refragetur, & l.
ab omnibus in princi. de lega. i. ibi, cum et uerborū
significatio non repugnet, et uoluntas testatoris
congruat. & l. qui filiabus §. i. ibi, nisi euidentis sit

contraria uoluntas testatoris eo. ti. & l. quoties. §.
 si duo. ibi, si modo uoluntas patris familias mani-
 festissimè non refragetur de heredi. insti. et l. quid
 ergo. ibi, nisi euident uoluntas contraria patris
 probetur de lega. i. & l. pen. C. de fidelcommi. liberta.
 ibi, neque hoc contrarium est sententiæ testato-
 ris: cum infinitis similibus. Præterea ius nostrum C. Di-
 gestorum, & Institutionum multis inutilibus & super-
 uacuis titulis ac legibus esset perperam oneratum, si ta-
 lis confusio facta concederetur. frustra enim essent le-
 ges, & tituli omnes de legatis & fideicommissis separa-
 tim loquentes, & legata ac fideicommissa per copulam
 coniungentes: quæ substantiæ diuersitatem denotare so-
 let, iuxta glo. ordi. in rub. de iur. & fac. igno. quinimo,
 si talis confusio facta esset, una tantum species, scilicet
 utilior, ac fauorabilior retenta fuisset, & in eam solam
 omnis natura alterius speciei transfusa. ut de Pegasiano
 & Trebelliano senatusconsultis, similiter & de rei
 uxoriæ actione, & ex stipulatu factum legimus. in qui-
 bus substantia, & denominatio unius prorsus abolita
 est, & omnis eius natura, atque proprietas in alterum
 translata §. sed quia, Insti. de fideicom. hered. §. fue-
 rat Insti. de actio. l. uni. C. de rei ux. actio. Sic de legatis
 & fideicommissis factum uerisimiliter fuisset, ut transfusa
 omni natura unius in alterum, alterius nomen et substā-
 tia, ueluti supflua, pisset. lex. n. neq; supflua remedia
 tolerat, neq; inutiles dispositiones. l. hæc stipulatio §. di-
 uisus, ut legata. no. caue. l. iij. §. si quis ex liberis, ibi, qd
 bonum est ei contra tab. dari, de bo. poss. l. quibus idē
 de uerbo obliga. §. quibus in prima consti. C. l. sin autem

de lega. i. l. Meuius §. debitor de lega. ij. cum simil. Et sic
contra communem opinionem concludendum arbitror,
quod scilicet legata, et fideicommissa non sint facta syno-
nima, neque substantia illorum confusa, neque substan-
tiales sublatae differentiae iure Digestorum adhuc mi-
litantes: sed uerbales, seu accidentales differentiae tan-
tum, quibus uel mensipsum disponentis, uel legis autho-
ritas repugnabat: ut infra suo loco fusius ostendemus,
ubi ultimum nostrum intellectum ad hanc legem refe-
remus, respondendo omnibus et singulis, quae pro com-
muni intellectu superius adducta fuere.

SECVNDVS igitur fuit intellectus Ricardi Ma-
lumbrae Doctoris antiqui, quod in legato contineatur etiam
fideicommissum, et sit in electione legatarii, uel rem le-
gatam directo uendicare ex legato, uel eandem condi-
cere ex fideicommissio: ut refert. Corne. in dil. i. col. ij. su-
pra eo. Pro qua opi. uidetur casus in l. testatrix, si serui.
uendi. Iustinianus autem per hanc suam constitutionem
induxit, ut non solum in legato contineatur fideicom-
missum, sed etiam in fideicommissio legatum, ad electio-
nem ipsius honorati, ubi scilicet dispositio testatoris utro-
que iure ualere potest, et iure legati, et fideicommissi.
Nam tali casu, siue testator duntaxat legauerit, siue
duntaxat fideicommissit, sub qualibet dispositione sim-
pliciter facta, utraq; dispositio, et directa, et obliqua,
ad electionem ipsius honorati continebitur. et conse-
quenter, si directam legati uiam elegerit, rem uendica-
re poterit: si uiam obliquam, ex fideicommissio edicet.
Et ita hanc legem nonnulli intelligere maluerunt. pro

qua opinione uidetur omnino facere totus contextus.
dicta legis in singulis fere clausulis ponderatus. Et pri-
mo ibi, quicquid fideicommittitur, hoc intelliga-
tur esse legatum. Item ibi, & si specialiter legati-
tantummodo faciat testator mentionem, hoc
et legatum, et fideicommissum esse intelligat.
Item ibi, et si fidei heredis uel legatarii aliquid
committatur, hoc et legatum esse uideatur. que
uerba formaliter innuere uidentur, quod simpliciter legas,
uel fideicommittens, utrunque simul facere, et comple-
ti intelligatur, nisi ubi dispositio utroque modo ualere non
posset, propter naturam actus refragentem. quo casu in
uim fideicommissi tantum sustineretur, ut colligitur ibi,
et si quid tale est, quod non habet naturam le-
gatorum, hoc ei ex fideicommissis accommodetur. Et
ibi, ubi autem aliquid contrarium in legatis et
fideicommissis eueniat, hoc fideicommissum, quasi
humaniori, aggregetur, et secundum eius dirimatur na-
tura, et pro hac opinione uidetur et textus in d. l. i. supra eod. ibi,
quatenus eis liceat siue per quodcumque genus le-
gati, siue per fideicommissum res fuerint dere-
lictæ, reali actione uendicare, et etiam persona-
li, et hypothecaria. Et sic apparet ex quocumque reli-
cto prædictas nasci actiones, non quidem simul et con-
fuse, sed singulas actiones singulis causis referendo,
ut supra declarauimus. Item, et clarius, ibi, si enim
testator ideo legata uel fideicommissa dereli-
quit, ut omni modo personæ ab eo honoraræ
ea percipiant, apparet et ex quibus uerbis innui-
tur testatorem, siue leget, siue fideicommittat, omnem mo-

dum includere uoluisse: & ideo uel ex legato tantum,
uel ex fideicommisso simpliciter facto, omnes prædictæ
actiones competunt ad electionem honorati: ita tamē
ut singulæ actiones singulis modis & causis, in ipsa di
spositione contentis, congrue referantur. uidelicet pro
modo directo realis, pro obliquo personalis. Cui opinio
ni omnino suffragari uidetur textus in d.l. testatrix, si
serui. uendi. ubi legato simpliciter fundo, præsupponi
tur esse in potestate legatarij: uel iure legati illum uen
dicare, uel ex causa fideicommissi petere. Nec absurdum
uideri debet, q̄ una dispositio simpliciter facta, duplex
esse intelligatur, & duplicem causam uel modum con
tineat, iuxta tex. in d.l. lā hoc iure de uulga. ubi testa
tor in unum casum substituens, in utrunq; substi
tuisse intelligitur. Accedit uulgaris regula, q̄ simplex
dispositio etiam casum missū comprehendit. l. si ita scri
ptum, de libe. & posthu. l. si ita facta, de Iniust. testa. l.
qui filiabus §. i. de lega. i. Porro hic intellectus non inco
loratus prima frōte uidetur, & per eum multæ difficul
tates cessarent: Verum permulta adeo refragantur, ut
ei subscribere nequeam. Neq; enim recipi potest, ut testa
tor simpliciter aliquid relinquens, & uno modo dispo
nens, alium quoq; modum longe diuersum, & aliam
dispositionem simul comprehenderit. ad quod in pri
mis facit, quia pluralitas dispositionum nō præsumitur
l. sempronius, & l. Menius de lega. ij. ibi, nam incredi
bile uidetur. & l. penul. de Dot. prælega. & unius di
sp̄sitionis unus est effectus. l. q̄ Labeo, & ibi Bartol. de
compensationibus.

SECUNDO facit, q̄ uoluit Bal. in l. ex tribus
 uersic. ego autem semper tenui C. de inoffi. testa. q̄ scili-
 cet unica oratio, & unicus modus significandi unifor-
 mem tantum dispositionem inducit. nam unica & sim-
 plex oratio unicum tantum loquentis intentionem de-
 signat: quia unusquisq; id tantum uelle censetur, q̄
 loquitur d. l. Labeo in fi. cū uulga. Igitur modus uerbis
 non expressus consulto censetur omissus l. si cum dotē
 in princ. sol. matu. l. commodissime de libe. & posthu.
 cum simil.

TERTIO, ex modo procedendi colligitur intentio
 disponentis l. non codicillum C. de testamen. l. illud §.
 tractari de i. Codicill. igitur directo legans suam dispo-
 sitionem directo modo ualere intendit, nō per obliquū:
 & sic iure legati, non fideicommissi, quando scilicet di-
 spositio secundum modum expressum uel proprie signi-
 ficatum ualere potest l. uerbis civilibus. & l. centurio
 de uulgari, & pupill.

QUARTO, simplex dispositio unius modi pro-
 prie significatiua nunquā contrarium modum tacite
 simul includit: quia duo contraria simul et semel ad-
 mitti non possunt l. i. C. de fur. l. Titia de condi. & de-
 mō. & ideo expressum nunquā tacitum sibi contrariū
 producere potest l. legata inutiliter, de adi. lega. l. Titia §.
 fi. de manu. testa. Sed modus directus & obliquus in-
 ter se manifeste repugnant d. l. uerbis. & d. l. centurio,
 de uulga. d. l. directis de manu. testa. Igitur neq; legatū
 proprie, & in specie sumptum, tacite fideicommissum

simul includet : neq; fideicommissum simul legatum comprehendet.

QVINTO, pro solo legato, uel fideicommissum in sua spē simpliciter considerato multiplex actio competit ad electionem legatarij, uel fideicommissarij d.l.i. supra eo. ibi, quatenus eis liceat &c. & in hac l. ij. ibi, & ex omnibus in rem actiones &c. Et l. cū filiis §. uarijs, de lega. ij. & in hoc consentit communis opi. ut habetur in l. i. de lega. i. & per Imol. in l. annū §. sed si quidem in glo. fore de lega. ij. non autem competit pluralitas remediorum discreta, & singulis causis se paratim accommodata, scilicet pro legato realis, pro fideicommissum personalis quoniam hoc modo non competere honorato actionū electio, ut iura omnia præsupponunt, sed dispositionum: quod nullo iure cauetur. d. §. uarijs de lega. ij. & l. quod in hærede §. eligere de tributo. l. huiusmodi §. fi. & l. si seruus legatus §. cum homo, de lega. i.

SEXTO, iure Digestorum declaratur appellatio ne legati etiam fideicommissum, & donationem causa mortis contineri. l. & fideicommissum de lega. iij. hoc autem intelligi non potest per modum specificæ & simultaneæ comprehensionis, ita ut sub legato in specie sumpto, etiam fideicommissum, ultra ipsum legatum cōtineatur. nam eadem ratione etiam donatio causa mortis includeretur: & sic unica & simplex oratio legantis triplicem dispositionem simul contineret ad electionem honorati, scilicet legati, & fideicommissi, & donationis,

nationis, quod nullus admittit. Quare necessario fatendum est fideicommissū, & donationem in legato cōprehendi, quemadmodum omnes species sub suo genere continentur. Verbum enim lego, & legati uox generaliter accipiuntur pro omni relicto particulari ultimæ uoluntatis l. uxorem §. legauerat de lega. iij. l. equis de usu. l. si ita relicto & l. fin. §. Seio de lega. ij. l. generaliter §. uxori. & l. uxori maritus de usufr. lega. l. Menia, de annu. lega. l. Titia testamento, de au. & argen. lega. d. l. testatrix, si serui. uendice. Cū infi. simil. Igitur simplex dispositio legantis in unam tantum relicti speciē usq; ab initio resoluitur, uel legati, uel fideicommissi, prout mens disponentis, uel natura actus suadere uidetur. nō autem utranq; speciem simul & semel complectitur citra mentis, & actus necessitatem.

SEPTIMO, substantia ultimæ uoluntatis in suspensio stare non potest, neq; ab alieno arbitrio dependere: sed usq; ab initio per se certa firmaq; esse debet l. si. commu. prædio l. illa institutio de hæredi. Insti. Sed iuxta prædictum intellectum substantialis suspensio cōtingeret. Esset enim in facultate & arbitrio honorati facere, q̄ unica & simplex dispositio testatoris uerbis directis, seu in figura legati concepta, ex post facto, & sic testatore iam defuncto, legatum fieret: uel si mallet, fideicommissum diceretur substantiam disponsis, quæ ab initio certa esse debuit, ad libitum immutando. Nec obstat, si dicatur, q̄ talis diuersitas, seu uariatio iam ab initio per ipsum testatorem induceta uidetur: qui legando uerbis directis & in figura legati, utrunq; modum

C

61
Et effectum ad electionem honorati comprehendisse cē-
setur. argumento d. l. iam hoc iure, de uulga. quoniā ad
hoc respondeo prædicta admitti posse, quando ex uer-
bis constaret testatorem utrunq; modum et effectū co-
gitasse. ut in l. si quis seruo de manu. testa. et l. recu-
sare §. Titius ad rebell. secus quando testator uerba
unius modi significatina duntaxat assumpsit; quia tūc
de illo tantum effectū et modo sensisse uidetur, quem
proprietas uerborum selecta demonstrat. alioqui absur-
dum foret unum uelle, et aliud loqui, et obliquum ef-
fectum uerbis directis explicare d. l. Labeo in fi. de su-
pellec. lega. l. cū unus §. uerbis fideicommissi de alimen-
lega. d. l. directis C. de manu. testa. d. l. centurio; ibi, dire-
ctō substituit de uulga. l. coheredi §. cū filia; ibi, uer-
bis precariis. et d. l. uerbis civilibus, ubi communiter
scribentes, eo. ti. igitur tale fideicommissum, neque ex-
mente, neq; ex uerbis colligitur. et ideo non contine-
tur l. Gallus §. i. ibi, ut eo casu ualeat, qui ex uerbis
concipi possit de lib. et posthu. si. n. testator utrunq;
modum complecti uoluisset, uerisimiliter uerba utriq;
modo, et effectui conuenientia delegisset l. uni, §. si nau-
tem ad deficientis C. de Cad. toll. l. libertates, de fideicō.
liberta. d. l. Labeo in fi. de supellec. lega. c. ad audientiā
de deci. nam, qui id, quod uult, non suo uocabulo expri-
mit, nihil exprimit l. iij. de lega. i. l. si alij de usuf. lega. l.
in ambiguo, de reb. dub. d. l. Labeo. nisi forte in eam sen-
tentiam accedamus, uerba directā fideicommissum, et
obliqua legatum propriē significare. quodq; idem sit di-
rectō legare, uel per obliquum relinquere. quod nō ad-
mittunt, etiam qui prædictum intellectum sequuntur.

quia omnis substantia confusa, omnisq; essentialis differentia prorsus sublata diceretur. ad hanc hoc iure, infra suo loco respondebitur.

OCTAVO, electio succedendi, uel aliquid consequendi directo, uel per obliquum nunquā à testatore data censetur per modum duplicis dispositionis, nisi uterq; modus & dispositio specialiter exprimatur d. l. si quis seruo, de manu. testa. d. l. recusaro. §. Titius ad Trebell. ubi seruo & substituto competit electio directū uel obliquum honorem consequendi, si hoc ab ipso testatore expressum fuerit, & non aliter. quia alias sequeretur illa suspensio substantiæ ultimæ uoluntatis ab alieno arbitrio & potestate dependens d. l. si. Commu. prædio. d. l. illa institutio de heredi. insti. & ne suffragia medicemus, pro hac nostra declaratione est rex formæ in l. fin. C. de codicill. ibi, nec traducere liceat ad fideicommissi interpretationem uelut ex codicillis ultimam uoluntatem, nisi id ille complexus sit, ut uim etiam codicillorum scriptura debeat obtinere.

NONO, testator directè legando, rei legatæ dominium recta uia in legatarium trāsferre intendit, ita ut heredi nullatenus applicetur l. legatum est de libatio, de lega. i. l. legatum ita, in fi. de lega. ii. l. à Titio de furt. & hæc uoluntas ex ipsis uerbis expressè colligitur d. l. Labeo in fi. & d. l. directis. & l. quærebatur, uersic. sed in proposito, de mili. testa. d. l. centurio, de uulga. & d. l. uerbis, eo. ti. igitur non debet legatarius contra mentem &

uerba disponentis legatum agnoscere, ius directum ac
spemado, & dominium in heredem transferendo, contra
tex. in d. l. uerbis, ibi, ne fiat contra uoluntatem. &
d. l. querebatur, de mili. testa.

DECIMO, si testator uerbis obliquis disponat, &
ea dispositio iure obliquo, ut uerba sonant, ualere po-
test: quorsum attinet talia uerba obliqua citra men-
tem disponentis, uel actus necessitatem, ad directū sen-
sum extendi? Nam hoc in solis militibus singulari iure
receptum est, ut uerba obliqua dirigantur, quando di-
positio aliter ualere non potest, & libertatis relictum
periclitatur. l. Antoninus, de fideicom. liberta. ergo in ca-
teris ius commune seruabitur, ut scilicet obliqua uerba
non dirigantur. d. l. uerbis de uulga. nisi, ut dictum est,
uel mens, uel necessitas in legatis, & fideicommissis ali-
ter suadeat, per hunc tex.

VNDECIMO, si testator aliquid simpliciter le-
gans, uel fideicommittens, utrunq; simul facere intelli-
gatur, nunquā locum haberet illa regula, qd a legatario
uel ab intestato legari non potest, quā tamen adhuc ho-
die omni iure procedit §. præterea Inst. de fideicom. he-
redi. & Inst. de singu. reb. per fideicom. relic. in princ.
Nam semper & omni iure honoratus per uia legati, &
fideicommissarius, ex natura & proprietate dispositio-
nis diceretur. quia testator simpliciter legando, etiam fi-
deicommittere, & simpliciter fideicommittendo, etiam
legare proprie diceretur, & consequenter semper uerū
esset a legatario legari posse, & etiam ab intestato, rat

tione fideicommissi proprie et naturaliter contenti. Nec
 obstat, si dicatur, q̄ prædicta regula intelligi debet respe
 ctu legati, ut adhuc hodie a legatario, & ab intestato,
 legari non possit, ita ut dispositio iure legati directo ua
 leat: quia respondeo, q̄ talis interpretatio seruit de uen
 io. nam quomodocunq; prædicta regula exponatur,
 semper resultabit a legatario legari posse, attento, q̄ te
 stator specialiter legando, etiam fideicommittere intelli
 gitur. Et, si dicatur, aduerte, quia prædicta consideratio,
 quod dispositio simpliciter facta utrunq; modum simul
 cõplectatur, sane intelligi debet, quando scilicet uterq;
 modus locum habere potest ex natura actus. ueluti quã
 do testator ab hærede legat, a quo & legare & fideicõ
 mittere potest: secus quando a legatario, uel ab intesta
 to relinquit. quia tunc locum non habet duplicitas di
 spositionis, sed antiqua regula procedit. Ad hæc respon
 deo, quod huiusmodi declaratio præter id, quod hanc
 legem Iustiniani, & dictam regulam sine iure & ratio
 ne restringit, ipsi etiam constitutioni manifeste contra
 dicit: quæ expresse loquitur, q̄ & ab hærede, & a lega
 tario, quouis modo relictum, etiam legatum intelliga
 tur. quæ uerba nullo modo possunt euitari. Nec placet
 quorundam expositio, quod illa dictio legatum ad
 hæredem referatur, ut sit sensus, q̄ quicquid a legata
 rio etiam per fideicommissum relinquitur, hoc intelligi
 possit ab ipso hærede legatum: quia uerba tex. repu
 gnant huic sensui. nam de hærede & legatario nomi
 natim loquitur, & idem omni respectu de utroq; dispo
 nit. alioqui non esset uniformis determinatio secundũ
 intentionem constituentis. Præterea dum tex. dicit fidei

legatarij commissum legatum censer, de legato in spe-
cie & directo intelligi debet, ut omnes fatentur: alioqui
si illa dictio legatum iterum pro fideicommissso cape-
retur, esset inepta uerborum inculcatio sine effectu con-
tra intentionem Iustiniani, & contra rationem imme-
diate sequentem: quod mens spectetur, non uerborum
qualitas, & rebus, non uerbis lex imposita censeatur. Ac-
cedit, quia uerba ad factum relata in specie, non in ge-
nere intelligi debent. l. si in rem in princ. de rei uendi.
sed relictum a legatario ad heredem referri non potest,
nisi ut fideicommissum, non etiam ut legatum l. Celsus
de legat. l. si ab eo de usuf. legat. l. uni. §. pro secundo C. de
cad. toll. l. Titia, ubi Bartol. de annu. legat. Bartol. in l. fi-
deicommissum de legat. i. cum simil. Unde predicta ex-
positio nullo modo procedere potest.

DE VODECIMO, & ultimo, q̄ predictus intelle-
ctus non sit de mente iuris, euidenter ostenditur. si enim
testator uerbis obliquis aliquid ab herede relinquat, il-
lud fideicommissum expressum dicetur: suis enim uer-
bis inductum fuit. d. §. fin. inst. de singul. reb. d. l. Sem-
pronius de usuf. legat. d. l. uerbis ad l. Falcid. d. l. cohære-
di §. cū filiæ, de uulga. quod si legatum quoq; directum
comprehendi fateamur ad electionem honorati, illud
omnino tacite, & præter uerborum significationē sub-
intelligi necesse est. uerba etenim precaria seu obliqua
suum effectum peregerunt in fideicommissso inducen-
do: pro legato autem nulla uerba supersunt, sed tacita
quædam interpretatio, uel extensio de casu ad casum
citra ullam uoluntatis coniecturam, uel actus necessi-

tatem. Et tamen adhuc directa legata tacite induci non posse, sed uerborum expressionem desiderare omnes plane fatentur post Bartol. in d. l. i. Et l. iij. de legat. l. l. seruum §. si. eo. ti. Et dictum est supra in princ. huius repetitionis in quarta legatorum Et fideicommissorum differentia. Pluribus alijs prædicta opinio conuelli posset, nisi tedium prolixitas afferret.

NON obstant modo ea, quæ pro suprascripto intellectu superius adducta fuerunt. Et primo textus hic Iustiniani, qui expressè uelle uidetur, quod legatus uel fideicommissarius Et legatum Et fideicommissum simul facere intelligatur. quia respondeo (Et hic erit uerus intellectus) quod omnia uerba huius legis de legatis Et fideicommissis loquentia, non ad simultaneum effectum, neque ad geminam dispositionem referuntur, ut ex præcedentibus abunde colligitur, sed loquuntur de potentia unius dispositionis. uerbalis in uim Et naturam alterius ex mente, uel necessitate transeuntis. ut sit sensus, quod si quid in figura legati, seu directis uerbis relictum fuerit, illud uel legatum uel fideicommissum intelligi possit, prout melius Et menti disponentis, Et legum authoritati conuenire uidebitur. Similiter si uerbis precarijs, Et sic in figura fideicommissi, aliquid relinquatur, illud iuxta mentem disponentis non considerata uerborum qualitate, uel fideicommissum, uel legatum intelligatur, ut una testatoris oratio usque ab initio unicam dispositionem Et unicam effectum inspecta mente contineat, secundum Bal. in d. l. ex tribus C. de inoffi. testa. Plane una fuit Iustiniani intentio morientibus providere, ne eorum

uoluntates supremaq; iudicia propter uerborum figu-
ram, seu qualitatem deperirent. quandoquidem anti-
qui nimium uerbis inherentes multas defunctorum
uoluntates, & dispositiones subuertebant. ad quod Iu-
stinianus passim & ubiq; prospicere uoluit, ut nō uer-
bis, sed rebus ipsis leges impositae uiderentur. ut hic in fi.
legis dicitur. & ne propter nimiam subtilitatem latitu-
do uoluntatis impediatur. l. uni. in fi. C. ut actio. ab hære-
di. & con. h. & secundum hanc intelligentiam cessat
omnis difficultas, & omnes rationes legum bene con-
ueniunt, & substantia dispositionum nō confunditur,
et uoluntas disponentium melius ac plenius custoditur:
ut clarius infra patebit, ubi singula huius constitutionis
uerba diligenter explicabimur.

NEC obstat, si dicatur, qd hæc lex loquitur per uerba
actum significantia; non potestatem. dum dicit, quic-
quid fideicommittitur, hoc intelligatur esse le-
gatum, & si legati tantum mentionem faciat,
hoc et legatum, et fideicommissum intelligatur.
non autem intelligi possit, ut nos interpretamur, quia
responde, qd uerba legis actum significantia, plerunq;
ad potentiam referuntur, ut est rex. notabilis in l. Labeo
de statu lib. ubi uerbum uidebitur exponitur pro ui-
deri poterit, & uerbum nocet pro nocere potest. & in
l. si pater mulieris cum glo. in uerbo seruiat, idest serui-
re possit. de in. doti. & in l. i. §. & post operis cum glo. in
uerbo committunt, idest committere possant, de ope-
no. nuntiatio. sic in tota hac lege, uerbum intelligen-
tur ad potentiam refertur, hoc est intelligi possit. scilicet

et si mens disponentis, vel actus necessitas suadeat. Talis est enim natura verbi actualiter in lege prolata, ut ratione subiectæ materie, et congrui intellectus, in potentia resoluat, iuribus prædictis, facit et textus in l. sed et si §. nepotes de hæc. inst. ibi redigant. i. redigi possint.

SECUNDO, non obstat textus in l. testatrix si serui. uendi. quoniam uera declaratio ad illum textum est, quod iurisperitus ibi casum fundi legati in nube, seu in genere proposuit non expresso modo legandi, utrum ne directo an per fideicommissum: sed principaliter quaerens quomodo hæredi consuli possit circa seruitutem passuam dicti fundi. Et ad hoc distinguendo respondit inter fundum iam traditum legatario, et nondum præstitum: ut primo casu hæredi consulatur per conditionem seruitutis. secundo casu per exceptionem. Et hoc siue legatarius iam fundum uendicauerit, tamquam sibi legatum, siue sibi dari desideret, tamquam ex fideicommissum relictum. Nam circa modum disponendi nulla est ibi dubitatio: sed modus habilis præsupponitur si quidem directo uendicetur, legatum fuisse præsupponimus: si ex fideicommissum petatur, usque ab initio solum fideicommissum relictum intelligentus, ut petitio honorarie cause, uel titulo correspondeat. quæ quidem causa ab effectu perpenditur. l. non eodicillum c. de testamen. et sic textus ille non probat, quod sub simplici legato, uel fideicommissum uterque modus electionis contineatur præsertim quia secundum eos, hoc à iustiniāno per hanc suam constitutionem de nouo inductum fuit, ne aliqui de uento, ut Comen. dicebat in l. 7. nobis seruasse uideatur.

TERTIO, non obstat, quod pro legato competit
rei uendicatio, & etiam actio personalis ex testamento.
d. §. uarijs de lega. ij. & d. l. i. supra eo. quæ actio non cõ
uenit legatario, ut domino, sed ut fideicommissario rei
dominium condicenti. §. sic itaq; discretis Inst. de actio.
& quia speciale est in fure: ut domino rei subtrahere de
tur conditio propter delictum. §. plane Inst. de actio. l. f.
usufruc. quemad. caue. Quoniam ad hæc respondeo, q
in hac materia ultimæ uoluntatis, quæ paratam habet
executionem secundum Bal. in d. l. i. de lega. i. §. dispo
nat, Auc. de nup. actio personalis, seu condicito ex testa
mento competentes pro legato, directo tendit ad posses
sionem rei quæredam, ut hæres tradere teneatur, iuxta
definitionem Iustiniani §. i. Inst. de lega. non. ut domi
nium acquiratur d. §. sic itaq; discretis. Inst. de actio. &
ita communiter transeunt Doc. in d. l. i. de lega. i. post
glo. in §. nostra autem in l. f. glo. magnæ Inst. eo. p. tex.
in l. ij. de condic. triti. & quia dominium ex ultima uo
luntate cõpetit iure speciali, & aliquanto debilius repu
tatur, quàm competens de iure communi, argumen.
tex. in l. eius §. militia, de militi. testamen. nil mirum,
si concursus etiam personalis actionis admittitur, ut
l. in rebus C. de iu. doti. ita Doc. in d. l. i. supra eo
ubi Corne. attestatur esse communem. sed de hac re
infra suo loco latius differemus, ubi de actionibus le
gatorum tractabimus: nunc pro solutione sufficiat
communis opinio.

QUARTO non obstat tex. in l. i. supra eo. ubi te
stator aliquid relinquens censetur uelle, q. honoratu

id omni mō p̄cipiat. quia respondetur quōd dictio illa.
 omnimodo est unica dictio, & exponitur pro omni-
 no, & efficaciter. l. omnimodo C. de inoffi. testa. l. fi.
 C. de condi. insert. ut sit sensus, q̄ ideo pro omni genere
 legatorum Imperator tres actiones dedit, quia testator
 omnino & in effectu uoluit res quouis modo legatas
 ad ipsos legatarios peruenire. quæ quidem uolūtas com-
 petentibus remedijs omnino ad effectum perducetur.
 actiones enim sunt media, quibus ad contrāctū, uel di-
 spositionum executionē peruenitur. l. ij. §. deinde ex his
 legibus, de origi. iu. §. i. Inst. de actio. & pro hac declara-
 tione, quōd propter qualitatem uerborum uoluntas te-
 statoris in effectu subuerti non debeat, sed modis omni-
 bus conseruari, est similis tex. in l. Cū quis decedens. §.
 seiam, ibi quæsitum est, cū uoluntas testato-
 ris hæc fuerit, ut omnino portio hæreditatis
 ad pupillum perueniat de lega. iij. & in l. neque
 enim. §. si. de milti. testamen. ibi, quia utraque ad
 eum peruenire testatorem uoluisse negari
 non potest.

QVINTO, non obstat, q̄ licet pro legatis, uel fi-
 deicommissis triplex actio data fuerit, ut hic, & d. l. i. ta-
 men singula remedia singulis causis sunt referenda: ut
 realis pro legato, personalis pro fideicommissio, data in-
 telligatur. argumen. tex. in l. singulis de excep. rei iudi.
 ubi singulis causis singula actiones sufficiunt. Quia ad
 hoc respōdeo iura esse manifesta pro solo legato triplicē
 actionem competere, ut hic, & d. l. i. & d. §. uarijs & d.
 S. nostra, ubi glo. magna in fi. Inst. eo. præsertim quia

negari non potest, quin detur hypothecaria, etiam pro legato directo, in alijs rebus testatoris, præterquam in ipsa re legata, quia rei suæ pignus non consistit. l. neq; pignus de regu. in. d. l. i. in fi. supra eo. sed hypothecaria datur, ubi etiam competit personalis secundum communiter Doc. in d. l. i. igitur necessario fatendum est etiam pro directo legato competere personalem. Ad l. singulis, respondetur, quod loquitur in diuersis terminis, scilicet respectu exercitij iudiciarij, non respectu concursus originalis. nam licet ad unum finem plura remedia competant, unum tamen eligi debet, et in exercitium deductioni liceat rem in eodem iudicio pro eadem causa pluribus telis impetere. l. nemo ex his. §. i. de regul. in. l. plura §. i. de actio. et obliga. d. §. uarijs. et l. quod in hærede §. eligere de tributo. et hoc pacto singulis causis singula actiones sufficere debent. d. l. singulis.

S E X T O, non obstat tex. in l. iam hoc iure de uulga. ubi unica et simplex oratio testatoris duplicem continet dispositionem. quia respondeo, quod illud ibi specialiter à lege inducitur fauore pupilli, cui nihil imputari potest, cum tota eius prouisio à paterno facto dependeat. l. moribus eo. ti. et ideo lex per quandam fictionem ex uulgari expressa tacitam pupillarem inducit, quæ omnino uim expressæ non habet secundum communiter Doc. in l. precibus per illum tex. C. de impube. et alijs sub. quæ fictio, uel extensio in legatis locum non habet: cum non æque fauendum sit testatori alterum casum consulto omittenti, quem suis uerbis exprimere potuit. d. §. si autem ad deficientis C. de cad. toll. §. illud C. de co.

dicill. d. l. si cum dotem sol. mat. d. l. commodissime, de
lib. & posthu. & d. l. si. §. illud. C. de codicill. præterea, ut
dictum est, legata tacite, uel fidei induci non possunt,
sed expressione uerborum desiderant d. l. Labeo de sup-
plec. lega. de l. iij. de lega. i. Bartol. & Doc. communiter
in d. l. i. eo. ti. præterea in d. l. iam hoc iure, duplex dispo-
sitione subintelligitur, non electiue, sed ad duplicem effe-
ctum: quia de duplici hereditate tractatur. l. patris de
uulga. §. igitur Inst. de pupill. quæ ratio cessat in legatis,
cum unus tantum modus, & unica prouisio sufficiat
ad effectum; nisi testator utrunq; modum expresse co-
cedat ad arbitrium honorati d. l. si quis seruo, de manu.
testa. & d. §. illud, de codicill. & sic ille tex. nihil fa-
cit ad materiam legatorum.

ULTIMO, non obstat, quod sub simplici dispo-
sitione etiam casus mistus comprehenditur; quia re-
spondeo, quod aliud est unicam orationem in dupli-
cem dispositionem resolui, ut in casu nostro: aliud quod
dispositio facta de simplicibus etiam casum mistum com-
prehendat: quia primo casu extensio fieret præter men-
tem & significationem uerborum; quod non admitti-
tur. d. l. uerbis de uulga. secundo casu extensio ex uer-
bis & mente colligitur. d. l. si ita scriptum, ubi Bar-
tol. de lib. & posthu. Hæc itaq; sic discussis & examinatis, tandem su-
pereest, ut intellectum nostrum ad hanc legem proferre-
mus. Et imprimis unum pro constanti præsuppono,
quod Intentio Iustiniani non fuit substantiam legato-

rum & fideicommissorum cōfundere, & (ut quidam
putarunt) re & nomine synonyma facere, omnes
leges & titulos tam Digestorum, quàm Codicis, & In-
stitutionum de legatis & fideicommissis separatim ac
diuersimodè tractantes corrigendo, ut supra docui-
mus. Sed eius intentio fuit solas differentias accidenta-
les tollere, quæ nimirum ex uerborum figura & quali-
tate manabant. quandoquidem (ut iam superius alti-
quid attigimus) Antiquiores Iuris prudentes, qui leges
publicas ex opinionibus interpretabantur, uerborum
proprietas, & conceptis loquendi formulis strictius ac-
tenacius inherentes, multas morientium dispositiones
minus congruè explicatas, faciliè reiiciebant, ac subuera-
tebant. ad quod Iustinianus ultimarum uoluntatum
uestigator & protector solertissimus l. consulta in fi.
& l. seq. in fi. c. de testa. l. pen. in princ. c. de nece-
ser. l. cum quæstio. c. de lega. animum semper inten-
dit, & omnem curam adhibuit, ne propter huiusmo-
di uerborum proprietates & differentias, uoluntates
morientium interciderent. Et ideo hac sola ratione du-
ctus, multas ueterum opiniones & subtilitates, uel sus-
tulit, uel emendauit, ut in l. i. supra eo. Et in d. §. no-
stra, Inst. eo. ubi illas quatuor loquendi differentias in
legatis sustulit. & l. in testamentis ibi, formalia uer-
ba. c. de testam. & in l. si quis heredem in fi. c. de In-
sti. & substi. ibi, ne dum nimia utimur circa sen-
sus subtilitate, iudicia testantium defrauden-
tur. & in l. ii. c. de lib. præterit. ibi, uerborum
interpretatio nusquam tantum ualeat, ut me-
lior sensu existat. & l. fin. c. de posthu. heredi. in

sti. ibi, frequentissimas leges posuimus, testa-
 torum uoluntates contra uerborum iurgia ad-
 iuuantes, cum infinitis simil. huius quoq; intentionis
 fuit diuus Constantinus in uerborum solennitatibus re-
 mittendis, ne dispositiones propter uerba uitiari contin-
 geret. ut in l. si. ibi, ut uerborum inanium exclu-
 dimus captiones. C. qui admi. et in l. quoniam in-
 dignum. C. de testamen. & in l. in legatis. C. de lega.
 Christiani ambo Imperatores inter simplicem loquelam
 et solemnem nihil discriminis constituentes. Et quòd hæc
 fuerit intentio Iustiniani per hanc legem uerbales tan-
 tum differentias tollere, ex uniuersa totius constitutio-
 nis serie facile colligi potest. Et primū ex ipso initio
 ibi, Omne uerbum significans legitimum sen-
 sum testatoris, siue directum, siue precarium,
 ualidum sit. Item ibi, partibus huiusmodi uer-
 bum huc, atque illuc lacerantibus. Item ibi, sit
 igitur ex omni parte uerborum non inefficax
 uoluntas. Item ibi: & si testator legati tantum
 mentionem fecerit, hoc & legatū, & fideicom-
 missum intelligatur. Item ibi, nos enim non uer-
 bis, sed rebus ipsis leges imponimus. quæ ratio
 omnia præcedentia explicat, et concludit. l. cum pater.
 §. dulcissimis. de lega. ij. Erit igitur scopus et sensus
 huius constitutionis, quòd omne relictum à testatore,
 siue in figura legati, & sic uerbis directis, siue in figu-
 ra fideicommissi, et sic uerbis precarijs, non ex ipsa uer-
 borum qualitate, sed ex mente & potestate disponen-
 tis indicetur. Finge enim testatorem sic disposuisse, fun-
 dum Tusculanum Titij esse in beo: uel à Titio uendi

cari uolo, licet talia uerba directa sint, & legatum pro-
prie significant, cuius natura est dominium ipso iure
transferre. d. l. legatum ita, de legat. ij. & l. a Titio de
furt. l. Sempronius de usuf. lega. tamen si ex alijs in-
ditijs & coniecturis constare posset mentem testatoris
fuisse, ut dictus fundus non directo, sed per obliquum
& mediante restitutione transiret, utiq; tale relictum
non legatum, sed fideicommissum inspecta mente dice-
retur. Quid, si testator aliquid alienum directo reli-
querit, uel a legatario, uel ab intestato? quibus casi-
bus dispositio in uim directi legati ualere non potest?
Porro Antiqui in predictis articularis uerborum cortici
inhærentes, contra mentem indicassent, uel ipsum
actum penitus annullassent. Nunc autem ex authorita-
te Iustiniani predictæ dispositiones non inspecta uer-
borum qualitate, sed ex mente & potestate dispo-
nentis sustinebuntur. Et consequenter talia legata uer-
balia & superficialia naturam fideicommissi acci-
pient, & fideicommissa esse intelligentur. Idem quoque
in fideicommissis uerbalibus dicendum est. Nam si te-
stator aliquid cuiuspiam relinquendo uerbis precarijs usus
fuerit, ueluti rogo, mando, fideicommitto; & tamen
aliunde constaret de mente ipsius uolentis tale reli-
ctum ad ipsum honoratum directo pertinere: procul-
dubio talis dispositio legati naturam assumeret, et lega-
tum proprie diceretur secundum mentem disponentis,
quod qualiter intelligi debeat, in calce huius legis pla-
nus ostendemus. Et hic sensus clarus est, & nullam pa-
titur difficultatem. Verba enim ad hoc inuenta sunt,
ut menti deserviant, non ut illi dominantur. c. inqela-
ligentiam

ligentiam de uerbo. significa. Et ideo, ubi sensus ha-
 beri potest, de uerbis non curatur. d. l. quoniam indig-
 num. Et d. l. iij. C. de lib. praterit. l. promittendo
 de lu. doti. l. non aliter de lega. iij. cum uulga. Et ra-
 tio prae dictorum in promptu est, quoniam, Et si con-
 gruis sermonibus ac uerbis accommodatis animū quis-
 que suum explicare debeat, d. l. Labeo in fi. et l. liber-
 tates de fideicom. liberta et. l. si alij de usuf. lega. Sae-
 pe tamen testatores, uel simplicitate et imperitia ducti,
 uel morbi dolore affecti, uel mortis cogitatione turba-
 ti, uerborum proprietatem non sequuntur: sed prout
 uoces et nomina succurrūt mentem quouis modo suam
 declarant. l. hac consultissima. §. at cum humana fra-
 gilitas. Et qui testa. face. poss. d. l. quoniam indignum. C.
 de testamen. bonus tex. in l. non aliter. §. i. de lega. iij.
 ibi, non enim in causa testatorum ad uerbo-
 rum definitionem utique descendendum est,
 cum plerunque abusiue loquantur, nec pro-
 priis nominibus, ac uocabulis semper utantur.
 et in l. cum de lanionis. §. asinam in fi. de fund. in-
 struc. lega. ibi, Optimum esse Pedius ait, non
 propriam uerborum significationem scruta-
 ri, sed imprimis quid testator demonstrare uo-
 luerit. et in l. codicillis. §. fin. de lega. ij. ibi, Lucius
 Titius hoc meum testamentum scripsi sine ul-
 lo Iurisperito rationem animi mei potius fe-
 cutus, quam miseram & nimiam diligentiam:
 & si minus aliquid legitime, minus ueperite fe-
 cero, pro uere legitimo haberi debet hominis
 sani uoluntas. Et ideo Bal. in consil. cxxix. Domina

Francisca, uol. i. notabiliter dicit, quod imperitia te=
stantis, qui nescit, quid sit uulgaris, aut pupillaris sub=
stitutio, non debet officere uere, et reali ipsius intentio
ni, et iudex ex potestate sibi à lege concessa debet ulti=
mam uoluntatem interpretari, ut ualeat, et non pe=
reat. l. uoluntatis. C. de fideicom. l. fin. de manu. te=
sta. et Crudelis est interpretatio, et à iuris ac ueritatis
dispositione penitus aliena, quæ fit ad subuertenda in=
dicia defunctorum. Vnde, et si fideicommissi uerba de=
ficiunt, tamen eum sermonem pro fideicommisso acci=
pere debemus. l. unum. §. si. de lega. ij. hæc Bal. pro
quo etiam faciunt. tex. in d.l. quoniam. Et d.l. consul=
ta in fi. cum l. seq. et l. Cum antiquitas, uersic. sic
enim et nature medemur. et l. si. C. de testa. et l. si quis
hæredem. C. de insti. et substi. Et l. pen. in princ. uersic.
quia semper uestigia uoluntatis sequimur te=
statorum. C. de nece. sen. hære. Insti. et l. uni. in fi.
C. ut actio ab hæredi. cum infinitis similibus. Sit igitur
conclusio nostra, quod hæc Instiniani constitutio in
casibus tantum necessarijs procedat, in quibus uerbo=
rum figura uel menti uel potestati disponentis quo=
uis modo repugnare uidetur. Et si quispiam obijceret,
nonne tales uerborum differentiæ iure Digestorum iam
sublate erant: cum appareat iurisperitos fere ubi=
que uerbis legatorum et fideicommissorum indifferen=
ter usus fuisse. l. si. §. scio et l. si ita relictum de lega.
ij. l. codicillis eo. ti. l. Luti. §. Sempronia de lega. iij.
l. Sempronius de usus. lega. l. post emancipationem. §.
fi. eo. ti. l. Imperatores de manu. testa. l. liberto. §. pa=
ter de annu. lega. in quibus iuribus fidei commissæ uer

bis imperatiuis designantur, et contra. Respondeo (et
 hoc diligenter adnotari conuenit) Iustinianum ex men-
 te Iurisperitorum posteriorum, quos ipse in suis Di-
 gestis retulit et approbavit, plerumque antiquiores il-
 los prudentes emendasse, et auctoritate sua Imperiali
 illorum sententias et opiniones abrogasse: ne aliquan-
 do posteriorum sententijs præiudicium facerent. non
 enim sufficiebat Papinianum, Ulpianum, Paulum, et
 Modestinum ueteribus contradixisse, nisi Iustiniani au-
 thoritas illorum opiniones approbasset, & antiquiori-
 bus prætulisset, quo fit, ut sæpe dicat Iustinianus se con-
 tra ueteres aliquid statuisse, quod tamen iam à recen-
 tioribus Iurisperitis fuerat animaduersum atq; emen-
 datum. et hoc Iustinianus ipse declarauit, dum leges
 Digestorum suas appellat propter approbationem. l. ij.
 §. omnia. C. de uete. iu. enuclean. Omnia (inquit)
 nostra facimus, quibus auctoritatem nostram
 impertimur. et ideo iura Digestorum Iustiniani es-
 se proculdubio intelliguntur, ut et supra latè ostendi-
 mus in quinto fundamento contra communem intel-
 lectum. et prædictis bene congruit opinio Bartoli in l. i.
 in i. oppo. de lega. i. dicentis Iustinianum hac sua con-
 stitutione nihil ultra ius Digestorum inuenisse, sed
 quod ibi sparsim uarijs Iurisperitorum legibus tradi-
 tum erat, multo clarius & explicatius in regulam re-
 degisse: tantum abest, ut Iustinianus Digestorum iura
 correxerit, quod tamen plerique temere existimarunt.
 Et ideo peius sensit idem Bartol. in l. uni. §. pro secun-
 do in iij. oppo. C. de Cadu. tollen. dum malè reprehendit
 glo. ibi uolentem iura Codicis & Digestorum si-

D ij

mul conuenire, et ibidem Bartol. grauiter lapsus rem
ridiculam dixit, quod iura Digestorum per legem Pa-
pianam (quæ ante Augustum fuit) correctæ essent, et
postea rursus per Iustinianum confirmata. Vide quan-
tas tenebras pariat antiquitatum et temporum igno-
rantia, quæ viros etiam grauissimos, et præsertim Do-
ctores nostros, alioqui legum peritissimos, in puden-
dos errores trahit. quos aliquando (si Deus annuerit)
in lucem ad communem iuuenum utilitatem profere-
mus, sed de his satis.

NUNC autem, ut plane liqueat hunc nostrum in-
tellectum verbales tantum differentias excludentem,
et uerbis et menti ipsius Iustiniani congruere, singu-
las ipsius constitutionis clausulas diligentius expendamus.

ET primo ex his uerbis, Omne uerbum signi-
ficans testatoris legitimum sensum legare, seu
fideicommittere uolentis, utile, atque ualidum
est, adnotamus uerba testatorum apta et congrua esse
debere ad significandam mentem legitimam disponen-
tis, ut dispositio effectum consequatur. unde excludi-
tur omne uerbum prorsus extraneum et ineptum, per
quod ultimæ uoluntatis relictum non significatur, ue-
luti, si testator diceret, uendo, uel loco, uel hypotheco
tale fundum Titio, quæ uerba actibus uiuentium conueniunt,
non ultimis uoluntatibus, et ideo per ea, neque legatum, neque
fideicommissum induci potest, neque ad sensum testatoris ex-
plicandum ualida uel utilia censentur et licet et in testame-
tis contractus fieri possint, secundum glo. ordi. et coiter

approbatam in l. heredes palam §. si. in fi. de testamen.
 per tex. in l. assignare de assignan. libert. attamen in di-
 sponendo per viam ultimæ voluntatis uerba apta &
 idonea requiruntur. argumento tex. in l. libertates de
 fideicom. libertati. nam quælibet iuris materia sua ha-
 bet uoces & terminos separatos, quibus humani affe-
 ctus & intentiones commode explicantur. & qui pro-
 pterea confundi aut mutari non debet, ut in d. l. Labeo
 iunc. glo. in uerbo ex communi de supellec. lega. & in
 l. iij. (ubi Deo dante dicemus) de lega. i. sic & uerbum
 relinquo, licet commune, ad ultimas tantum uoluntates
 pertinet. l. i. §. si. de tab. exhiben. l. i. & l. iubemus la. ij.
 iunc. glo. fi. c. de sacro. eccle. Bartol. in l. illa institutio
 de hæredi. in fi. facit, quod notabiliter tradit Imol. post
 glo. in l. ab instituto §. cum imperfecta, de lega. ij. quod
 uerba disponentis grosso, & inepto modo prolata non
 uitiant dispositionem, sed tolerantur: nisi sint omnino
 extranea, quæ nullo modo possint ad eius sensum adapta-
 ri. & not. glo. in l. quoties in uerbo diuidit & famil. her-
 ciscun. ubi dicit, quod quilibet disponentis nescit dicere hæ-
 redem instituo &c. Intendit ergo Iustinianus in princ.
 huius legis uerborum qualitatem & figuram ad men-
 tem disponentis accommodare, ut dispositio secundum
 mentem ualeat superficie uerborum non considerata:
 dummodo talia uerba ad ultimas uoluntates pertineat,
 & legitimum sensum relinquere aliquid uolentium si-
 gnificent. & prædictis bene conuenit dictum glo. com-
 munitè allegatum in l. librorum §. quod tamen Cas-
 sius de lega. ij. quod uerba omnino extranea & inepta ui-
 tiant dispositionem: nisi cum materia subiecta aliquam

habeant conformitatem. & ita notabiliter declaratur il-
la uulgata regula, q[uod] uerba improprie accipi debent, ut
actus uel dispositio sustineatur l. Titia §. Luti[us], ubi
Baro de lega. ij. l. filius fam. §. ut quis heredem de lega. i.
l. Scæuola ad Trebelliq[ue] cum simil[iter] ut procedat, dum mo-
do uerba sint de materia, & saltem large sumpta con-
ueniant, secus si sint prorsus extranea. & ideo bene se-
quitur in textu, siue directis uerbis quale est, iu-
beo, siue precariis utatur testator, quale est, ro-
go, uolo, inando, fideicommitto. §. si. Inst. de sin-
gul. rebus per fidei. relic. d. l. Sempronius ibi, dare roga-
tur, siue iubetur, de usuf. lega. talia uerba recte ad
mentem adaptanda erunt, ut uel legatum, uel fideicom-
missum, prout testator senserit inducere possint. Et si
queratur, cur uerbum uolo, cum sit imperiosissimum,
& prope tyrannicum, iuxta illud, sic uolo, sic iubeo, sit
pro ratione uoluntas h[ab]e[re] ubi omnes scribentes in uerbo
uolumus C. de summ. trini. magis obliquum, quam di-
rectum censeatur, & fideicommissis proprie accommo-
datum? Respondeo, quod uerbum uolo per se, neq[ue] di-
positiuum, neq[ue] executiuum est, sed animi tantum &
desiderij explicatiuum. l. Pamphilo §. propositum de le-
ga. ij. Bart. notabiliter in l. serui electione, uersic. pro
cuius declaratione de lega. i. nam quilibet uelle potest,
sed non imperare. & ideo uerba desiderij tantum expli-
catiua fideicommissis inducendis sufficiunt, utpote sola
uoluntate consistentibus l. etiam §. l. & eo modo, de le-
ga. i. l. Cum pater §. filius matrem, de lega. ij. nō autem
legatis, quæ expressam & testamentariam dispositionē
requirunt. l. legatum est donatio, de lega. ij. Sed Iustinia

nas & leg
relinqui p
s. & V
politerit t
iureiurand
fidei sue pro
dignitatem
uoluntatem
terpore non
spolio iura
re, & dicit
tationem ne
quid sit prin
tamen non o
l. etiam iura
adhibendum
& regulatur
ne pecuni
de iure iur.
tam princip
not. de usuf.
non sit prop
um, sed ple
omni melio
lega. ij. d. d.
comprobate
rum secus te
adherenti.

nus & legata precarijs, & fideicommissa directis uerbis
relinqui posse presentis sanctione aperte constituit.

SEQVITVR in tex. siue iuramentum inter-
posuerit testatore dicente *ἐν ὀρκῷ*, en orco, idest
iureiurando disponente. & sic, siue testator uerbis direc-
tis siue precarijs, siue simpliciter, siue cum iuramento
aliquid relinquat, omni casu dispositio ualeat. licet hoc
ultimo casu de iuramento, etiam tempore Iustiniani in-
ter patronos fori multum disceptaretur: quasi talis di-
positio iurata non ualere, cum ultima uoluntas libe-
ra esse debeat, & ambulatoria per modum mere facult-
tatis, non necessariae obligationis. l. iij. de adi. lega. l. si
quis, in principio de lega. iij. k. l. C. de sacro. eccle. quibus
tamen non obstantibus Iustinianus aperte definiuit re-
lictum etiam iuratum ualere: quia iuramentum actui
adhibitum secundum naturam ipsius actus intelligitur
& regulatur. l. si ubi Doct. communiter C. de non nu-
me. pecu. c. quemadmodum com glo. in uerbo conditio
de iureru. sicut etiam de stipulatione dicitur, quæ secū-
dum principale actum iudicatur l. si stipulatus, cū ibi
not. de usu. ideoq; ultima uoluntas, quamuis iurata,
non fit propterea irreuocabilis, quo ad ipsum dispen-
tem, sed plenius confirmatur, ut ualeat post mortem
omni meliori modo, quo poterit. l. cum quis decedēs de
lega. iij. d. l. cum pater, §. filius de lega. ii. & hic etiam
comprobatur opinio nostra, q̄ Iustinianus iura Digesto-
rum secutus fuerit, cū etiam illo iure relicta iurata
ualerent.

SEQUITUR in tex. Sic igitur, secundum
quod diximus, ex omni parte uerborum non
inefficax uoluntas secundum uerba legantis
uel fideicommittentis. hæc clausula dupliciter in-
telligi potest. primo, ut dispositio testantis ualeat, & sit
efficax in uim legati uel fideicommissi, secundum fi-
guram, & qualitatem uerborum prolatorum: quando
scilicet neq; uoluntas, neq; legis auctoritas refragan-
tur. & hic primus casus est expeditus. Nam ubicunq;
mens, & potestas non repugnant, a uerborum natura
ac proprietate non receditur. d. l. non aliter de lega. iij.
l. ab omnibus in princ. de lega. i. ibi cū et significatio
uerborū non repugnet, et uoluntas testatoris con-
gruat. uel secundo intelligi potest, ut mens seu uolun-
tas disponentis non sit inefficax secundum uerba legā-
tis uel fideicommittentis, id est inspectis uerbis, seu pro-
pter uerba legati uel fideicommissi superficialiter con-
siderata: sed ipsa mens in primis spectetur, & ualeat
ex omni parte uerborum, id est tam ex parte directorū
quā obliquorum: quæ nimirum ipsi menti succum-
bere, & inservire debent. d. c. intelligentiam de uerb.
signi. cum uulga. Et hic sensus magis conuenire uide-
tur, quoniam Iustinianus in hac clausula inter uolun-
tatem & uerba distinguit: nempe ut uoluntas propter
uerba non reddatur inefficax. & hic intellectus ad om-
nia sequentia pertinet, & uniuersam constitutionem
declarat.

SEQUITUR in tex. & omnia, quæ natura-
liter insunt legatis, ea et fideicommissis inhære

ro intelligatur: & quicquid fideicommittitur,
 hoc intelligatur esse legatum. scilicet ex mente &
 potestate disponentis, ut sit sensus, q̄ relictū uerbis preca-
 rijs, & sic in figura fideicommissi: si mens aliter sua-
 deat, legatum censeatur, & secundum legati naturam
 iudicetur. Similiter relictum uerbis directis, & in figu-
 ra legati, secundum mentem & potestatem fideicom-
 missum intelligatur: ita ut non uerba, sed res ipsa
 spectetur.

Et si quis dicat, quomodo relictum in figura fidei-
 commissi potestati repugnat? Cum fideicommissum sit
 humanior, & laxior dispositio omnibus ultimis volun-
 tatibus, in quam ceteræ subsidialiter transeunt. d. s. no-
 stra inst. de lega. d. s. ut quis heredem de lega. i. d. l. scē
 uola ad Trebellia. Respondeo dupliciter: & primo, q̄
 dicta clausula, dum loquitur de fideicommissi, refer-
 tur ad mentem duntaxat, ut scilicet fideicommissum
 uerbale ex mente legatum efficiatur: ubi uero loqui-
 tur de legatis, tunc ad mentem & potestatem refera-
 tur, nec erit inconueniens, quod una, & eadem clau-
 sula plures casus determinans, secundum naturam &
 habilitatem singulorum difformiter intelligatur. l. Gal-
 lus. s. i. ubi glo. & Doc. in uerbo non exprimat de libe-
 & posthu. glo. in. l. ij. in uerbo manumitti de offi. Pro-
 consul. Bartol. in. l. Titia. s. Titia col. pen. uersic. quero,
 pone, q̄ testator de lega. ij. Vel etiam dici potest, q̄ legata
 & fideicommissa uerbalia tam respectu mentis, quam
 potestatis, uniformiter determinentur: quoniam dari
 potest casus, in quo relictum per fideicommissam stri-

Et iure deficiat, nisi in uim legati & iure directo sus-
sineatur, ut est casus summe notandus in. l. si quis u-
sum fructum de usufr. lega. ubi usufructus à legatario
relictus ad ius directum reducitur subducta persona le-
gatarij, qua inspecta fideicommissum defecisset. Sed
prima solutio uerior est, quia ibi fideicommissum de æqui-
tate prætoria sustinetur ex post facto: hæc autem con-
stitutio dispositionem ab initio tuetur, ne in suspenso
stare uideatur: ut aliquando supra declarauimus.

SEQVITVR in tex. & siquid tale est, qd
non habet naturam legatorum, hoc ei ex fidei-
commissis accommodetur. hic diligenter adno-
tandum est, qd in præcedentibus usq; ad hunc uersa.
Iustinianus de legatis & fideicommissis reciproce locu-
tus est respectu mentis duntaxat: nunc aut de solis lega-
tis loquitur respectu potestatis: quia fideicommissa, ut
proxime dictum fuit, potestati non aduersantur. Erit
igitur sensus utriusq; clausula, qd si legata uel fideicom-
missa uerbalia menti inspectis uerbis repugnent, secun-
dum mentem iudicentur. si uero relictum in figura le-
gati naturam legatorum non habeat, puta, quia testa-
tor rem alienam uel hæredis legauit, uel aliquod factum
iniunxit, uel à legatario reliquit; quæ omnia natura
legatorum non conueniunt, cum ipso iure, & directo
transire non possint: tale relictum in uim fideicommissi
si ualebit, & eius naturam accipiet.

SEQVITVR in tex. ut sit omnibus perfe-
ctus euentus, scilicet tam in figura legati, quàm fidei-

commissi relictis, & tam respectu mentis, quam potestatis uerborum qualitas spectari non debeat: sed quibuscumque uerbis dispositio concepta fuerit, siue directis, siue precarijs, plenum euentum, idest effectum, uel exitum sortiatur, prout testator uoluit, aut potuit. l. uel negare, quemad. testa. aperiari. l. cum acutissimi, ibi, plenissimum ei donamus euentum. C. de fideicom. Vna enim fuit Iustiniani intentio, uoluntates morientium modis omnibus ad effectum peruenire. d. l. consulta in fi. & l. sequen. C. de testamen.

SEQUITUR in tex. ex omnibus nascantur in rem actiones, & ex omnibus personales, et ex omnibus hypothecariae. Iustinianus hic repetit, quod in lege praecedenti iam induxerat. Nam ibi tam pro legatis, quam fideicommissis triplicem actionem dedit: nec tamen superflua dicitur haec repetitio, quia deseruit casui subiecto de legatis & fideicommissis uerbalibus, quae secundum mentem & potestatem (ut toties dictum fuit) regulantur. de quibus lex. i. supra eo. ti. non disponit.

QVOD autem Iustinianus dicit, ex omnibus supple legatis & fideicommissis, omnes tres nasci actiones, manifeste illorum opinionem conuincit, qui realem pro legatis tantum, & personalem pro fideicommissis competere dicunt. Et si dicatur, quomodo pro uero & naturali legato potest competere personalis? & pro fideicommissis rei uendicatio? cum substantia utriusque relictæ actioni repugnet. Ad hanc diffi-

cultatem uarij uaria dixerunt. Tandem communis
opinio uidetur, quod uendicatio detur fideicommissa-
rio tam facto domino, et sic post restitutionem contra
extraneos possessores: personalis uero detur legatario
ad solam possessionem, secundum Corne. in .d.l. i. su-
pra eo, uerum solutio de uendicatione non placet, quia
Iustinianus et hic et in .l. i. aperte tribuit dictas actio-
nes tam legatariis, quam fideicommissariis contra ipsos
heredes ad consequendum relictum. proinde de hac
articula longe difficili infra loco suo dicendum reseruo.

SEQUI T V R in tex. ubi autem aliquid con-
trarium in legatis et fideicommissis eueniat
hoc fideicommissis, quasi humaniori aggrega-
tur, et secundum eius dirimatur naturam. Pos-
teaquam Iustinianus uerba testatorum ad mentem re-
degit, omne relictum non ex uerbis, sed ex mente de-
terminans: nunc prosequitur alium casum circa defe-
ctum potestatis; ut sit sensus, si in talibus legatis uel fi-
deicommissis uerbalibus aliquid eueniat contrarium,
scilicet ut unum in uim alterius secundum mentem uo-
lere non possit, tunc illa dispositio qualiscunque fuerit,
et quibuscunque uerbis concepta in uim fideicommissi,
uelut humanioris, et laxioris sustineatur. Nam hu-
manior censetur ille actus uel dispositio, cui laxior et
pinguior facultas indulgetur, nec tam stricta Iuris ra-
tio, uel subtilitas dominatur. l. generaliter. §. Cum au-
tem, ibi, humanitatis intuitu hoc latius et pin-
guius interpretabimur. c. de insti et substi. Idcirco
humaniora sunt fideicommissa legatis, utpote qui-

bus latior ac pinguior natura indita est, ut quibuscumque uerbis uel coniecturis collecta ualeant. d. §. nostra Insti. de lega. & ideo quemadmodum apud Grammaticos omnis pars orationis, cum definit esse quod est, in Aduerbiū migrat, teste Seruio: sic omnis ultima uoluntas, cum iure directo ualere non potest, in uim fideicommissi sustinetur: nisi mens disponentis refragetur. d. l. filius. §. ut quis heredem de lega. i. d. l. Titia. §. Lulius de lega. ij. d. l. Scæuola ad Trebell. iunc. l. uerbis de uulga. Hinc confunditur communis opinio Bartoli & Doc. in d. l. i. de lega. i. uolentium per hanc l. substantiam & naturam omnem legatorum, ac fideicommissorum adeo permistam, & adequatam fuisse, ut facta sint synonyma, & unum de altero essentialiter prædicetur. quod falsum esse ex hoc uersic. manifeste conuincitur: ubi adhuc hodie dispositio, quæ iure legati ualere non potest, fideicommissi naturam assumit, & fideicommissum, non legatum, dicitur & iudicatur. Verum prædicta declaratio adhuc legentis desiderio satisfacere non uidetur, neque omnem scrupulum dissoluere. Quamuis enim illa uerba, si quid contrarium in legatis et fideicommissis eueniat, respectu legatorum possint uerificari, tamen respectu fideicommissorum declaratio non conuenit: quoniam relictum in figura fideicommissi, seu uerbis prædictis, nihil ob stare potest, quominus eo iure ualeat. Nam, ut toties dictum est, fideicommissum est pinguior & humanior dispositio, in quam ceteræ omnes in subsidium transeunt. Insuper tex. uult illud relictum fideicommissum aggregari, & iure fideicommissi ualere: utpote quia, si legatum in modum fideicommissi constitutum sit, non potest quæ

ergo in fideicommissis nihil contrarium emergere potest, quod eius naturam excludat. Doctores hunc uersiculum, ut scopulum, fugiunt, nec ullo modo se explicare queunt.

MIHI uerus sensus esse uidetur, ut dicta clausula non debeat sic indistincte, & uniformiter ad legata & fideicommissa referri: quia respectu fideicommissi tex. sibi immediate contradiceret. Igitur ad legata tantum referri debet, ut sit sensus. Si dispositio facta in figura legati, uel etiam fideicommissi, aliquid contrarium patiat, ut scilicet iure legati ualere non possit, secundum naturam fideicommissi iudicetur. Et sic in ualiditas dispositionis ad legata duntaxat refertur. Nam quia Iustinianus paulo ante dixerat, quod legatum est, fideicommissum intelligatur: & quod fideicommissum est, scilicet uerbaliter, legatum censeatur: nunc subdit exceptionem in legatis tantum, nisi talibus legatis, uel fideicommissis uerbis, aliquid obstat, ut scilicet iure ueri legati ualere non possint, quia semper in uim fideicommissi talia relicta ualebunt. Et hoc modo textus planus erit, & cessabit omnis difficultas. Et si dicatur, quæ dubitatio esse poterat respectu fideicommissi uerbis, quominus iure fideicommissi naturalis ualere deberet? Respondeo, quia Iustinianus dixerat. Relicta in figura fideicommissi ex coniectura uoluntatis in uim directi legati accipienda: Igitur ad abundantem declarationem subiunxit, quod siue testator leget, siue fidei committat (intelligo, semper respectu uerborum) & talis dispositio aliquid contrarium contineat, scilicet na

ture legatorū, licet forte fauorabilius fuisset, aut mē-
 ti disponentis propinquius, illam iure legati ualere, ta-
 men ne dispositio inutiliter pereat, quo quomodo facta
 appareat, in uim fideicommissi, uelut humanioris, su-
 stineatur. Vel etiam dici potest (et nunc scribendo oc-
 currit alia solutio) quod dicta clausula, si quid con-
 trarium in legatis, & fideicommissis eueniat,
 non ad potestatem, sed potius ad mentem testantis refe-
 ratur. Ut sit sensus, si in tali dispositione facta uerbis
 directis uel precariis contrariæ mentis coniecturæ con-
 currant, ut probabiliter de mente disponentis dubitari
 possit, utrum illud relictum iure legati uel fideicom-
 missi ualere uoluerit partibus huc illuc (ut uerbo In-
 stituti utar) sensum et mentem distrahentibus: tunc
 talis dispositio, qualitercunque facta, in tali controuer-
 sia seu contrarietate, ut fideicommissum iudicetur. Et
 si dicatur, in dubia uoluntate à uerborum qualitate
 et figura non receditur. l. non aliter de leg. iij. ideoq;
 relictæ uerbis directis, et sic in figura legati, potius
 secundum naturam suam interpretari deberent. præ-
 sertim cum fauorabilius sit directum, quàm obliquum.
 l. si. ubi Bal. not. C. qui manu. non poss. Difficilis sanè
 obiectio; sed respondeo obiectum procedere in dubio,
 quando nulla subest coniectura uoluntatis uerborum
 qualitati resistens. ita loquitur tex. in d. l. non aliter.
 Nos autem loquimur, ubi adessent ultra uerba conie-
 cturæ uoluntatis, quæ dispositionem ambiguam redde-
 rent. quia tunc in omnem euentum in uim fideicom-
 missi ualeret, tanquam humanioris, et fauorabilioris.
 Nec obstat, quod directum censeatur fauorabilius obli-

quo, quia illud in libertate uerissimum est, sed in alijs
relictis particularibus contrarium puto: quia iura di-
recta pluribus modis impediuntur, quàm obliqua, nec
tam facile sustinentur, ut patet ex supradictis. tamen
cogita, & quam malueris, solutionem amplectere.

SEQVITVR in tex. Et nemo moriens pu-
tet suam legitimam uoluntatem reprobari, sed
nostro semper utatur adiutorio. Nam, ut toties
supra dictum fuit, ueteres, quos tacitè notat hic Iusti-
nianus, uerborum formulis, & subtilitati nimium in-
herentes, multas dispositiones minus propriè & con-
gruè explicatas reijciebant. Cui malo Iustinianus sem-
per occurrere uoluit, ne propter huiusmodi uerbo-
rum formas & proprietates, uerus sensus & intentio
deperirent, & ideo ubique professus est se adiutorem
& protectorem supremorum iudiciorum. l. fin. C. de po-
sthu. here. Insti. §. disponat Auc. de nup.

CAETERVM diligenter obseruandum est uerbum
illud legitimam, quia ultima uoluntas eatenus tuen-
da est, quatenus uel legibus, uel bonis moribus non ad-
uersatur. l. pen. de condi. Insti. l. utilitatem de cõfirman-
tuto. bonus tex. in. l. Cũ questio. C. de lega. ibi, in omni-
bus enim uoluntatem, quæ legitima est, domi-
nari censemus. facit etiam tex. in. l. nemo potest, de le-
ga. i. & l. nolumus in princ. C. de testa. quinimo nec
ultima uoluntas iurata contra leges, uel bonos mores
admittitur. l. si quis inquilinos. §. fi. de lega. i.

SEQVITVR

SEQUITVR in tex. Et quemadmodum
 uiuentibus prouidimus, ita & morientibus
 prospiciatur. Nam quemadmodum Iustinianus con-
 sultit honoratis, ut competentibus remedijs, & actioni-
 bus honorem, seu emolumentum sibi relictum conse-
 querentur, ut in. l. i. supra eo. & hac. l. ubi de actioni-
 bus loquitur: sic etiam morientibus consulere uoluit,
 ut eorum ultima uoluntates modis omnibus seruaren-
 tur. Similis textus eiusdem Imperatoris habetur in. l.
 pen. in fi. C. ad l. Falcid. ibi, quare non & in præ-
 senti casu, et uiuentibus & morientibus proui-
 demus, et eorum ultima elogia conseruantes,
 et commodum hæreditarium non minuentes?
 & in. l. Cum antiquitas. §. si autem longiori. C. de tes-
 sta. ibi, sic enim et naturæ medemur, ET MOR-
 TVORVM ELOGIA IN SV STATV FA-
 CIMVS PERMANERE.

SEQUITVR in tex. et si specialiter legati
 tantummodo faciunt testator mentionem, hoc
 et legatum, et fideicommissum esse intelliga-
 tur. id est intelligi possit secundum mentem, & pote-
 statem disponentis. Si enim relictum in figura legati
 per uerbum lego, uel cum mentione legati tantum, pu-
 ta fundum Titio lego, uel legati iure relinquo, directo
 modo ualere potest, mente & potestate non repugnan-
 tibus: utique legatum dicetur, & iure legati ualebit. d.
 l. non aliter de lega. iij. Si uero iure directo ualere non
 possit defectu mentis, uel potestatis: tunc in uim fidei-
 commissi interpretabitur, & fideicommissum dicetur,

E

Et sic una et eadem dispositio usque ab initio talis interpretabitur, qualem mens uel potestas patietur: non ut duplex dispositio simul intelligatur, ut supra latissime demonstraui. Ex quibus adnotari possunt tres casus, qui per hanc clausulam deciduntur.

PRIMVS casus est, si testator aliquid simpliciter leget, uel specialem tantum legati mentionem faciat, nec mens uel potestas uerbis aduersetur, talis dispositio legatum erit, et legati iure tantum ualebit. quia alio non apparente à uerborum proprietate non receditur. d. l. non aliter. et d. l. Labeo in fi. de suppellect. legata tantum abest, ut etiam fideicommissum intelligatur ad electionem legatarii; quia fieret contra mentem disponentis, si uerba directa, quæ iure suo ualere possunt, citra necessitatem obliquarentur. d. l. uerbis de uulga.

SECUNDVS casus est, quando uerba directa iure legati ualere non debent, quia mens testatoris repugnat, qui de effectu obliquo cogitauit, ut ex precedentibus seu præfationibus colligi potest. l. Titia. §. i. de uerbo. obliga. l. Item. quia. §. fi. de pac. Doc. in l. iij. de legata. i. et in l. ita stipulatus in princ. de uerbo. obliga. et hoc casu receditur à uerborum proprietate, ut mens seruetur. d. l. non aliter. et c. intelligentiā de uerbo signi.

TERTIVS casus, quando uerba directa iure legati ualere non possunt, quia legis autoritas refragatur; et tunc talis dispositio similiter fideicommissum dicetur, et obliquo iure ualebit. d. l. Scauola ad Tre-

bellia. d. l. filius. §. ut quis heredem, de lega. i. quod uerum est, nisi etiam mens ipsa aperte & euidenter legis authoritati refragetur: ut quia testator modum directum in codicillis ab intestato expressit; uel à legatario explicite directò legauit, ut Titij fundum ipso iure, et recto esse iubeo, uel Titio fundum lego, & ab eo recta uia in Sempronium peruenire uolo. nam his casibus putarem tale relictum non ualere propter repugnantiam uoluntatis & potestatis. l. i. de iur. codicillo. l. multum C. si quis alte. uel sibi. c. cum super de offi. delega. nulla enim tam fauorabilis est dispositio, quæ contra uoluntatem expressam sustineatur. d. l. uerbis, & l. iam hoc iure in fin. ibi, si uoluntas non refragetur de uulga. l. contra. C. de manu. testa. constat autem uoluntatem magis enixam esse circa modum specialiter explicatum, ueluti lego fundum directò, uel ipso iure, quàm circa modum uerbis implicite designatum; ueluti fundum lego Titio, uel fundum Titij esse iubeo. licet enim uerba sint per se directa, modus tamen non est expressus. facit tex. in d. centurio, ibi, directò substituit de uulga. l. seruo tuo C. de manu. testa. l. uxore §. legauerat de lega. iiij. cum simil. tamen cogita, quia nullus hæc tangit.

SEQUITUR in tex. & si fidei hæredis uel legatarii aliquid committatur, hoc et legatum esse uideatur. His uersic. ut postremus, ita omnium difficilimus reputatur, et in eo scribentes ualde laborant. Nam impossibile uidetur, ut relictum à legatario, præfertim in figura fideicommissi, seu uerbis obliquis, lega

tum uerè & proprie intelligatur: cum adhuc hodie se-
cundum ueriores opinionem à legatario directò lega-
ri non possit. In sti. de sing. reb. in princ. Quare dicunt
aliqui, quòd fideicommissum relictum à legatario, in-
telligatur legatum, scilicet ab hærede. Sed hæc solutio
fuit superius reprobata in undecimo argumento con-
tra secundum intellectum, ubi ostendimus relictum à
legatario ad hæredem referri non posse, nisi ut fideicò-
missum. l. Celsus de lega. ij. cum alijs ibi adductis.

I D E O aliter respòdeo, q̄ relictū ab hærede uel lega-
tario in figura fideicòmissi, legatū uerè intelligi pòt,
quādo cōstaret testatōrē eosdē elegisse, ut nudos mini-
stros, & executores tantum suæ uoluntatis, iuxta tex.
in. l. si quis Titio. & in. l. si quis quos de lega. ij. l. si filio
de dona. cau. mor. l. filio & matri secundum intellectu
glo. de adi. legatis, licet reprobetur à Bartol. in. l. uni. &
pro secundo. C. de cad. toll.

E T si dicatur, q̄ hæres nunquam intelligi potest
ut nudus minister; quandoquidem nudus minister nul-
lum inde commodum sentit iuribus præallegatis, & l.
Lutius. §. i. de lega. ij. sed relictum ab hærede, si quouis
modo non transferatur, apud ipsum remanet, & eius
commodo cedit. d. l. uni. §. in primo. C. de cad. toll. Respò-
deo, q̄ hæres intelligitur, ut nudus minister, quando le-
gatum ualet, & agnoscitur: quia licet ab eo, uelut me-
ro executore præstetur. l. non est dubium. C. de lega. in-
sti. eo. ti. §. i. nunquam tamen ad eum pertinuisse cense-
tur. l. legatum est de libatio; de lega. i. l. legatum ita in

fi. de lega. ij. Ceterum, quando legatum non ualeat, uel non agnoscitur, tunc apud heredem manet sub uniuersali titulo Institutionis, perinde ac si hereditas nūquam deliberata fuisset: & consequenter ratione ministerij nullum commodū percipere uidetur. d. l. legatum & l. legatarius. §. i. & l. seruum filij §. i. & l. si tibi hō. §. i. de lega. i. & l. nam sicut in princ. ad l. Aquili. Et in hunc modum intelligi potest hic ultimus uersiculus, si fidei heredis uel legatarij aliquid cōmittatur, scilicet uerbis precarijs, hoc & legatum esse uideatur, scilicet ex mente disponētis, non inspecta figura seu qualitate uerborum: quoniam (subdit Iustinianus) non uerbis, sed rebus ipsis leges imponimus. ecce ut ratio probe conuenit.

VEL etiā, & secūdo, si detur audacia, dicerē hūc uersiculum intelligi posse, ut fideicōmissum relictū d. legatario legatum in effectu dicatur, non solum ratione mentis, sed etiam potestatis: quando scilicet aliquo casu superueniente talis obliqua dispositio secundum strictam iuris rationē in uim fideicommissi ualere non posset, ut est casus in. l. si usum fructū de usuf. lega. ubi ususfructus a legatario per fideicommissum relictus de rigore expirat mortuo legatario, uel capite diminuto: tamen ne fideicommissum reddatur inutile, perinde habebitur, ac si ususfructus directo legatus fuisset. ecce quomodo fideicommissum legati naturam assumit ratione potestatis. Et licet hanc declarationem supra reiecerim, quasi testator ab initio de tali casu non cogitauerit, nec eius dispositio suspendi potuerit, taz

men Iustinianum ad hos quoq; terminos respexisse uerisimile est, ut tam ab initio, quàm ex post facto ultima uoluntates conseruarentur. Nam hæc constitutio non ad certam facti speciem relata est, cuiusmodi pleræq; Cæsarum constitutiones leguntur: sed generaliter, & in abstracto per uiam regulæ edita fuit, ut ad omnes casus, qui sub rationibus in ea deductis quouis mō comprehendī possunt, efficaciter adaptetur. præsertim ad casus iure Digestorū sparsim definitos, quos omnes Iustinianus hac sua constitutione conclusit, ut supra docuimus ex mente Bartol. in. d. l. i. in prima oppo. de lega. i. Nec me ualde mouet incogitantia testatoris, & suspensio dispositionis: quia dici potest, quemlibet disponentem, saltē in genere, de huiusmodi casibus cogitare, uelleq; , ut in omnem euentum sua dispositio ualeat, & sustineatur omni meliori modo, quo potest: argumento eorum, quæ Doc. communiter tradunt de clausula codicillari circa posthumos ignoranter præteritos, in Auc. ex causa. C. de libe. præterit. & Alexa. in consil. xxx. ponderatis. in princ. uol. iij. ubi notabiliter concludit, q̄ ad sustinendam dispositionem ex mente testatoris sufficit in genere cogitatio. l. qui iure militari de testa. mili. & l. prætextu specierum, cum ibi not. de transac. & hanc dicit magis communem opi. tamen super hoc secundo intellectu cogitabis, quia præcedens declaratio tutior est, & planior.

ET hæc sunt, quæ circa intellectum huius difficilissimæ constitutionis, meditari placuit. in quo explicando, quoniam multa forte contra & præter aliorum pla-

cita dixisse uidebor, liberum unicuique esse uelim, quas
maluerit sententias, & opiniones amplecti.

SUPEREST nunc, ut ad ea, quæ initio huius
commenti pro communi intellectu adducta fuerunt,
iuxta pollicita respondeamus. & inter cætera, quæ sa-
tis leuia sunt, unum potissimum urgere uidetur, nem-
pe quia Iustinianus passim testatur se unam omnibus
legatis, & fideicommissis naturam imposuisse, & quod
amplius in altero fuit, alteri communicasse. d. §. sed nō
usq; Inst. de lega. d. l. uni. §. nos autē C. de cadu. toll. d. l.
i. supra eo. sed natura fideicommissorum non alio re-
spectu pinguior cēsebatur, quā legatorum, nisi quia
& ab intestato & à legatariis, & tacite, nutu, uel con-
iecturis, & de alienis rebus uel factis induci poterant.
Similiter natura legatorum fideicommissis præpollebat
ex eo, q̄ dominium ipso iure & directo transferēban-
tur, & legata actionibus efficaciter petebantur. d. l. le-
gatum ita & d. §. uariis de lega. ij. & l. si res, de lega.
ij. Igitur, si tales naturæ, & proprietates sunt inuicem
communicatæ, necessario fateri conuenit nullam pro-
sus differentiam in effectu remansisse. d. l. i. de lega. i.
sed tam legata, quā fideicommissa uniformiter, &
indistincte ab intestato, & tacite fieri posse, & directo
iure ualere: ut idem omnino sit legare, quod fideicom-
mittere, & è contrario.

AD hoc planè respondeo, q̄ Iustinianus communē
cauit quidem naturas, sed substantias non confudit.
Igitur adequatio per eum facta sic intelligi debet, ut

E iiij

legata uerbalia ex mente & potestate omnem fideicommissorum naturam accipiant, & contra fideicommissa uerbalia legatorum. & in tantum fuerint exæquata, ut in effectu & re ipsa unum de altero prædicetur. & hoc pacto de relictis uerbalibus semper intelligendo, cessat omnis difficultas, & tex. huius constitutionis & dictæ. l. primæ de lega. i. bene conueniunt, & rationes omnes per Iustinianum adductæ. Quod si de ueris & mentalibus relictis (prout Doc. intelligunt) sentiamus, ut scilicet id quod uere & ex mente legatur, censetur fideicommissi, & contra: fateor me hanc confusionem non euadere, neq; iuris nostri difficultates, & contrarietates in hac materia emergentes posse dissoluere. Concludo igitur (quantum iudicio meo assequi possum) quod uniuersa Iustiniani adæquatio ad solam uerborum figuram pertinet; & quod adhuc hodie uera & mentalia legata à ueris & mentalibus fideicommissis re, nomine, & effectu differunt: & quod aliud est legatum, aliud fideicommissum: & quod omnes Digestorum differentiæ adhuc hodierno iure procedunt. Totus enim apparatus Iustiniani ad hoc tendit, ut illā antiquorū superstitionem tolleret, qui omne relictum secundum uerborum figuram strictè iudicabant. nec aliter responderi posse arbitror.

RELIQVVM est nunc, ut de Actionibus & remedijs legatorum, ac fideicommissorum, iuxta pollicita dispiciamus. Sed imprimis offert se notabilis quaestio de relictō libertatis, Vtrum hæc Iustiniani constitutio, quæ uerbales differentias sustulit, etiam in relictō li

bertatis procedat? uerbi causa, Testator seruo alieno libertatem uerbis directis legauit, an tale legatū in uim fideicommissi ualebit? Et Doc. communiter concludunt non ualere, neque relictum libertatis hac lege comprehendendi, quod est mirum. ita uolunt glo. Bartol. & omnes in d. l. i. de lega. i. Tum quia secundum Petrum, circuitus, seu modus obliquus utilis est propter ius patronatus. l. hij quibus. C. de fideicom. liberta. Tum etiam secundum Bartol. quoniam tale ius immediate, & directo causari non potest: igitur alienum factum, necessario desiderat. Verum prædictæ rationes parum mihi concludunt: Tum quia ius patronatus non minus ex dispositione legis, quam testatoris prouisione resultare uidetur. l. iij. de iur. patro. tum etiam quia, si uerba directa in cæteris relictis ex mēte uel potestate obliquantur, ne actus pereat, longe magis hoc in libertate obtinere debet. l. Antoninus & l. generaliter. S. si quis seruo pignorado, de fideicom. liberta. Igitur non assignatur concludens ratio, quare libertas alieno seruo uerbis directis relicta, fauore præsertim ipsius libertatis, in uim fideicommissi ualere non debeat. Vnde aliqui dixerunt libertatis relictum hac lege non comprehendendi. Primo, quia hæc lex triplicem dat actionem pro legatis & fideicommissis, quæ uoluit exequare: sed pro legato libertatis nulla illarum actionum competit, quia post moram seruus iure constituto liber fit. l. cum uero. S. apparet, de fidei. liberta. l. si peculium. S. i. de statu lib. l. cum ita datur, de Condi. & demon. uel competit actio in factum, uel condictio ex lege secundum Bart. & alios in d. l. i. de lega. i. ideo cui non conueniunt

uerba legis, nec etiam conuenit dispositio. l. iij. §. toties
de dam. infec. l. quod constitutum de mili. testa. uerum
hæc ratio non satisfacit, tum quia declarat tantum li-
bertatem hæc. l. non contineri, sed causam, cur non con-
tineatur, non assignat: Tum etiam quia, licet omnia
uerba legis non conueniant, sufficit quod mens & ra-
tio legis conueniant, ut casus in lege comprehendatur
l. illud ad. l. Aquili. l. i. de fonte. l. a Titio de uerbo. obli-
gatio. cum uulga. ideo illa clausula de actionibus lo-
quens referetur ad casus suos, quibus conuenire potest:
non autem excludet alios casus, qui sub generalitate
mentis & rationis includuntur. argu. eorum, quæ no-
tant. glo. & Salyce. in. l. de crimine. C. qui accu. non
poss. quod scilicet incluso uel expresso specialiter ali-
quo, non censentur exclusa ea, quæ alia uia uel ratio
ne includuntur. Sequitur Deci. in consil. C X. Verè ut
puto. col. ij. in fi. uol. i. & ad hoc bene facit tex. in. l. si
quis legauerit, de lega. i. ubi, si Prætor uocet uentrem
cum liberis, etiã liberis non extantibus solus uenter ad-
mittitur. quamuis enim uerba legis soli utero conue-
nire non uideantur, tamen mens & ratio legis consi-
deratur. & ita limitatur regula. d. §. toties. et. d. l. quod
constitutum, de mili. testa. ad quod facit etiam tex. in. l.
si ita fuerit in fi. de manu. testamen.

SECUNDA igitur rationem adducunt, quod
dispositio huius legis dñtaxat procedit (secundum eos)
illis casibus, in quibus testator per utrumque modum
disponere potest, & efficere, ut dispositio utroque mo-
do ualeat, scilicet directò & per obliquum: quæ facul-

casu liber
necelictur
marctatem
confundit
obliqator
relinquere,
dictio ipsi
us, an uer
plamen &
nihil obstat,
prio utroq;
nui, electio
retatem. d. §.
actio. & d. l.

QVID
tam opinio
nime compre
um adhuc in
aliquid ab
uæ fideicom
nde præstari
lium. C. de
patium re
pria author
per manum
in uerbo per
operam &
ris, ad cons
p. huius te

tas in libertate non cadit, quia testator facere nequit,
ut relictum libertatis utroque iure ualeat propter con-
trarietatem. Sed nec ista ratio ualet, quia manifestè
confunditur per tex. in l. si quis seruo, de manu. testa.
ubi testator potest seruo suo libertatem utroque modo
relinquere, & directò & per obliquum: & competit
electio ipsi seruo, an fieri uelit libertus testatoris ordi-
nus, an uerò libertus heredis. l. directis. C. de manu.
testamen. & l. hi quibus. C. de fideicom. liberta. Igitur
nihil obstat, quominus relictum libertatis in seruo pro-
prio utroque modo, quemadmodum & in cæteris re-
bus, electiue intelligi possit: quia electio tollit contra-
rietatem. d. §. uarijs de lega. ij. & d. §. eligere de tribu.
actio. & d. l. i. C. de furt.

QV ID dicendum? Breuiter, amplector commu-
nem opinionem: quòd relictum libertatis hac lege mi-
nime comprehendatur, sed iuxta uerborum qualita-
tem adhuc iudicetur: idq; noua ratione. Nam quan-
do aliquid ab hærede relinquitur, siue legati uerbis, si-
ue fideicommissi, id omnino ex dispositione legis ab hæ-
rede præstari debet. Inst. de lega. in princ. l. non est du-
bium. C. de lega. quinimo, etiam si testator iubeat le-
gatarium rem sibi percipere, adhuc tamen illam pro-
pria authoritate capere non poterit: sed modo legitimo
per manum heredis, secundum Bal. & Corne. in d. l. i.
in uerbo percipias, supra eo. Ideo testator uideri potest
operam & ministerium heredis, uelut meri executo-
ris, ad conformitatem iuris simpliciter elegisse, ut in
fi. huius textus demonstrauimus. & consequenter exa-

pressio eius, quod à lege disponitur, per eundem mo-
dum nihil operatur. l. iij. cum nat. de lega. iij. non rectè.
C. de fideiussor. Sed quando libertatem uerbis fideicom-
missi relinquit, non potest factum hæredis ad nudum
ministerium de iure referri: quia in directa libertate
lex hæredis operam non requirit, sed executio per ip-
sum testatorem immediate fieri dicitur. l. directis. C. de
manu. testamen. l. si legato. §. si. ff. eo. ti. igitur non
frustra manum hæredis implorasse uidetur. Et sic una
præsumptio aliam tollit. l. diuus de in integ. resli. l. cum
de indebito de probatio. l. i. C. qui, Et aduer. quos. Et
sic apparet, quod in relicto libertatis modus relinquen-
di uerbis designatus magis attenditur, quàm in cete-
ris legatis. Et si dicatur, prædicta ratio in seruo proprio
admitti potest, sed in alieno non procedit: quia liber-
tas seruis alienis non nisi per fideicommissum relinqui
potest. d. l. libertates de fideicom. liberta. l. seruo tuos.
C. de testamen. manu. l. si fructuarius secun. unum
intellec. ff. eo. ti. Ideo si testator alieno seruo liberta-
tem uerbis directis legauerit, modus uerbis designa-
tus attendi non debet, sed potius obliquari, ut actus ua-
leat: Et consequenter tale legatum libertatis hac lege
etiam comprehendi deberet, ne propter figuram uerbo-
rum dispositio pereat, ut hic in fiet. d. l. filius. §. ut quis
hæredem de lega. i. Et d. l. Scænola ad Trebellia.

AD hæc respondeo, quod quidam fatentur obie-
ctum, scilicet libertatem alieno seruo uerbis directis
legatam in uim fideicommissi conseruari, cum magis
fauendum sit libertati, quam cæteris legatis. l. genera-

liter. §. si quis seruo pignorado. et l. cum uero. §. appa-
ret de fideicom. liberta. quinimo in omnibus ferè causis
libertates fideicommissariæ pro directo datis habentur,
ubi utilitas suadet. l. iulianus ait. de manu. testa. ergo
longè magis eadem ratione directæ pro fideicommissa-
rijs accipi debent: Cum facilius directæ obliquentur,
quàm contrā, iuribus prædictis. Ego tamen non recte
dō iuribus expressis in. d. l. libertates, et d. l. seruo
tuo, et l. si seruus legatus. §. si seruus alienus de le-
ga. i. et l. Seruius de manu. testa. l. alieno de fideicom.
liber. cum infinitis simil.

RATIO autem, cur in alieno seruo uerborum
qualitas districtius attendatur, etiam cum uitio dispo-
sitionis, reddi potest: quoniam in legato libertatis mo-
dus expressus notabilem effectus diuersitatem inducit
ex mente ipsius disponentis, qui directo legando cense-
tur nolle seruum illum cuiusquam fieri libertum. d. l.
directis. ideo contra eius mentem dispositio etiam fa-
uorabilis sustineri non debet. l. iam hoc iure in fi. et l.
uerbis de uulga. et ideo lex etiam alienis seruis liber-
tatem relinqui concessit, dummodo id per fideicommissum
fiat, uerbis adeo manifestis et uulgaribus, ut nulla
quæstio uoluntatis emergat. d. l. libertates de fidei. liber.

ET, si dicatur. prædicta ratio, in effectu ad ratio-
nem Petri de utili circuitu reducitur. Respondeo ratio-
nem Petri de utili circuitu simpliciter assignatam rectè
dō Bartolo confutari: quia talis utilitas in multis alijs
casibus considerari potest, ut per eundem in d. l. i. de le-

ga.i. Sed ratio per nos adducta non ad utilitatem, sed ad uoluntatem disponentis principaliter refertur.

VEL etiam dici posset, q̄ facultas relinquendi libertatem seruis alienis dispensatiue conceditur, argu. glo. in l. illa institutio in princ. & l. in tempus de hære di. insti. Igitur, quando aliquis contra strictam rationem iuris dispensatiue disponit, uerbis adeo congruis, & manifestis uti debet, ut omnis alia inhabilitas penitus excludatur. neque enim contra multiplex uitium solet lex dispensare. l. si quando. C. de inoffi. testamen. & hanc rationem tacite innuere uidetur Iurisconsultus in d. l. libertates. tamen cogita super præmissis: quia difficile est in iure positiuo concludentes causas assignare.

SUPEREST nunc, ut de actionibus loquamur communis est Doc. conclusio, pro legatis & fideicommissis triplicem actionem competere, scilicet rei uendicationem, personalem ex testamento, & hypothecariam ut hic. & d. l. i. supra eo. Verum prædictæ conclusioni obstare uidetur incompatibilitas, seu pugnantia remedium. l. i. C. de furt. Nam rei uendicatio actorem dominum præsupponit. l. doce C. de rei uedi. l. in m. reff. eo. ti. Personalis autem non domino competit ad dominium acquirendum. & sic itaq; discretis. Insti. de actio. l. si. de condic. ob caus. nemo enim, nisi à fure odio delinquentis, rem suam cōdicere potest. & planè odio Insti. de actio. l. fin. usufruc. quemad. caue. Igitur mirum est, quomodo in eandem personam concurrere possint.

IN hac difficultate laborant omnes scribes, uarieq; respondent: ut patet in l. i. de lega. l. et per Bartol. in l. nemo rem suam de uerb. obliga. et per Corne. in d. l. i. in glo. ut in dote supra eo.

PRIMA igitur fuit solutio glo. in d. §. nostra Inst. de lega. q. in legato actio personalis ex testamento contra heredem obligatum competit ad tradendum, et sic ad possessionem duntaxat, et hac magis communiter approbatur.

SECUNDA fuit solutio, q. licet predicta remedia uideantur contraria, tamen contrarietas per electionem tollitur. Nam legatarius electa personali statim et dominium, et rei uendicationem amittit: quia intentans unum ex pluribus remedijs contrarijs, censetur alteri contrario renunciare, et etiam causa eiusdem remedij productiua. d. l. i. C. de furt. l. ad solutionem C. de re iudi. l. post diem de lege commissio. notant glo. Bartol. et alij in l. naturaliter. §. nihil commune in. iiij. lectu. de acqui. posse.

VERVM predicta solutio communiter reprobatur, quia dominium semel quæsitum nuda uoluntate amitti non potest: nisi in alium transferatur. et in hoc differt à possessione. l. si quis ui. §. differentia, de acqui. posse. Igitur nec rei uendicatio, quæ ab ipso dominio procedit, sola uoluntate amitti potest. causa enim otiosa esse non debet, et sine suo effectu remanere.

ET, si dicatur, q̄ legatarius intentando personalem, censetur prius h̄eredi dominium cedere: ut illud ab eodem plenius consequatur, iuxta not.in.d. §. nihil commune, in. iij. lectu. Respondeo, q̄ talis circuitus, uelut omnino superfluus, non admittitur. l. dominus de condic. indebi. & quicquid sit in possessione, quæ magis facti, quàm iuris est, & solo animo potest. l. i. §. si uir. uxori. & l. iij. §. in amitten. de acqui. poss. tamen in dominio secus est. quia lex non patitur, q̄ quis dominiū sponte amittat, ut illud statim recuperet. l. qui sic, de solutio. Præterea dominium ex ultima uoluntate procedens plenum est, & irrenocabile, quando semel agnitum fuit, secun. Imol. in. d. l. i. de lega. i.

TERTIA fuit solutio, q̄ per electionem personali rei uendicatio tollitur: sed dominium non amittitur. d. §. uarijs & d. §. eligere. sed hæc solutio non tollit obiectum, quomodo personalis actio domino rei cōpetere possit.

QUARTA igitur fuit solutio, q̄ prædictæ actiones usq; ab initio non concurrunt: sed personalis pro fi deicommissis, uendicatio pro legatis. Et ideo eligens unā censetur eius quoq; causam, seu uiam præambulam elegisse. quam opinionem supra latissime confutauimus pluribus rationibus & argumētis, quæ nō repeto.

QUINTA fuit solutio Imol. in. d. l. i. de lega. i. ubi uoluit concursum realis & personalis actionis contra h̄erodem tolerari fauore ultimæ uoluntatis, quemadmodum

modum toleratur odio furis : & si odium hoc potest,
multo magis fauor. l. cum quidam de libe. & posthu.
c. odia de regu. iu. in. vi. Sed hæc solutio reducit nos ad
specialitatem totius materiæ fauorabiliss, in qua tamen
communes regulæ uiolari non debent: nisi forte in ca-
su aliquo specialem rationem habente. Quare autem
personalis domino dari debeat in ultimis uoluntatibus,
specialitatis ratio non assignatur.

VLTIMA tandem fuit solutio Alberti de Saluis
secundum Barto. in. d. l. nemo rem suam de uerbo. obli-
gatio. & Corne. in. d. l. i. supra eo. q̄ sciicet actio perso-
nalis non datur domino rei, quando tale dominium ple-
ne ei competit de iure communi. d. §. sicutaq; Inst. de
actio. Secus quando competit iure singulari, uelut ex
ultima uoluntate. l. traditionibus, cum ibi not. C. de
pac. quia tunc etiam personaliter ad dominium agi po-
test, ut plenius & firmitus habeatur. argu. tex. in. l. in bel-
lo. §. si quis seruum, de capti. ubi seruus redemptus ab
hostibus efficitur redimentis. & tamen remanet adhuc
eidem iure pignoris obligatus contra regul. l. neque pi-
gnus, de regu. iu. quia tale dominium debilius est, & iure
speciali reuocabiliter acquisitum, ut declarat glo. ibi in
uerbo oblato, & ideo nō tollitur remedium ordina-
rium iure communi concessum. Et hanc solutionem
approbare uidentur Cyn. Bartol. Salyce. Paul. de cast.
& Corne. in locis præallegatis. & Elementarij in. d. §.
nostra in glo. magna Insti. de lega. pro qua etiam facit
tex. in. l. in rebus. C. de iu. doti. ubi soluto matrimonio
mulier potest bona dotalia, uel per rei uendicationem,
uel per hypothecariam recuperare, diuerso tamen re-

speculo: quoniam, ut ibi dicitur, siue ex naturali iure eiusdem mulieris res esse intelligantur, siue secundum legum subtilitatem ad mariti substantiam peruenisse uideantur, per utranque uiam, siue in rem, siue hypothecariam ei plenius esse consulitur. In p[ro]p[ri]o q[ue]r[itur] in manu
S. B. D. Baldus, et Imolus non in subtiliter predictam solutionem impugnant, quando quidem rei uendicatio pro legato competens dicitur communis, et regularis ex uero et irreuocabili dominio procedens. d. l. a Titio de fur. d. l. legatum ita, et d. §. uarijs, et d. l. si res de legat. ii. et d. l. si seruus legatus. §. cum homo de legat. i. quamuis enim lex citra traditionem exequatur ultimam uoluntatem, quod ad domini translationem. d. l. traditionibus cum glo. si. dominium tamen, quod ex ultima uoluntate ipso iure acquiritur, dicitur uerum, directum, et irrevocabile, et de iure communi procedere, quemadmodum et uera possessio ex fictis causis resultat. l. p[ro]p[ri]o, cum ibi not. de acqui. possessio. quando enim dicimus aliquid speciali iure procedere, non statim uniuersam materiam fauorabilem consideramus (ut in precedenti solutione dictum fuit), quia in multis potest ex communibus p[re]ceptis et regulis constare. sed solū casū, de quo agitur, singulari iure, et speciali ratione suffultū spectamus. ut patet in testamento militis in expeditione testatis. l. p[er]. §. de mili. testa. et in casu serui redempti, in quo acquiritur dominium reuocabile. d. §. si quis seruum. Similiter in casu recuperanda dotis, cuius dominium est reuocabile, et utiliter tantū marito acquiritur. d. l. in rebus. et Insti. quib. alie. li. in

princ. sed ex legato dominiū plenū directū, et irrevoca-
bile, queritur secundū regulas iuris cōis, ut prā diximus.

I G I T U R reiectis prādictis solutionibus, ample-
ctendam censeo opi. glo. in d. §. nostra, quā magis cō-
muniter approbatur secundum Corne. in d. l. i. supra
eo. & quam ueriores puto; quia, quando cum posses-
sione rei alienā concurrat etiam obligatio possidentis
eius consensu contracta, tunc contra possidentem com-
petit etiam actio personalis ad tradendum, seu posses-
sionem, uelut contra heredem, qui se per aditionem
sponte obligauit. l. apud Iulianum. §. fin. cum l. sequi-
quib. ex cau. in poss. ea. §. heres cum glo. in si. de obli-
gatio. quā ex qua. contra. nascun. d. §. uarijs. & d. §.
cum homo. Cur autem speciale sit in fure, ut etiam cō-
dictione furtiua teneatur, declarat glo. in d. §. plane
odio in princ. & in uerbo si apparet, & in §. si. in si.
de obligatio. quā ex delict. nascun. & in l. scire debemus.
§. si. a fure de uerb. obli. Præterea fur nullo cōsensu, sed
re ipsa tantū obligatur. l. ex maleficijs in princ. de actio.
et obligatio. iūc. l. si quis extraneus in princ. de acq. her.
ubi admissum siue delictum cōtrariam obligationi uo-
luntatē declarat. & hæc de personali actiōe sufficiāt.

VENIO ad rei uendicationem, in qua Bartol. &
Doct. communiter in d. l. i. de lega. i. unicam faciunt
conclusionem, quod rei uendicatio competit pro lega-
tis & fideicommissis, quæ recta uia transeunt ad ho-
noratum: id est, quorum dominium ipso iure, & imme-
diatē legatarijs acquiritur. d. l. à titio. & d. l. lega-
tum ita. Ratio secundum Bal. quia ultima uoluntas ha-
bet executionem à lege paratam. l. i. C. de sacro. eccl. l.

cum pater. §. furdo de lega. ij. §. disponat Auc. de nup. Et
 ideo ius & emolumentum ex ultima uoluntate, etiam
 absentibus & ignorantibus, quæritur. l. si. c. quand. di.
 lega. ced. d. §. furdo. Executio autem ipso iure fit se-
 cundum Bartol. & Doc. quatuor copulatiuè concur-
 rentibus, sine quibus non competit uendicatio, uideli-
 cet, quòd legatum sit purum, proprium, singulare, &
 expressum: præsupposita tamen ubiq; hæreditatis adi-
 tione, sine qua omnia testamēto ascripta irrita forent. l.
 si nemo, de testamen. tutel. l. omnia de lega. ij. Nam do-
 minium rei legatæ tripliciter acquiritur. Primò fictè,
 & reuocabiliter à die mortis ex sola dispositione testa-
 toris. d. §. furdo. l. si partem iunc. glo. fin. quemad. ser-
 u. amittit. Secundò uerè, & reuocabiliter à die aditæ
 hæreditatis, & sic cōcurrente facto hæredis. d. l. omnia.
 Tertiò uerè, & immutabiliter à die agnitionis, & sic
 accedēte et facto ipsius honorati. l. si tibi hō. §. cū seruus.
 & ibi notatur, de lega. i. tradit Corne. in. d. l. i. supra eo.

CIRCA primum igitur requisitum, quòd lega-
 tum sit purum, ratio est in promptu: quia ad hoc, ut
 executio legis ipso iure fieri possit, non debet. per testa-
 torem esse suspensa, uel impedita. Et ideo excluditur le-
 gatum in diem, per tex. singu. in. l. Sempronius Atta-
 lus de usuf. lega. Item legatum sub conditione. l. si cui
 in princ. et. l. legatum. §. si. iunc. glo. i. de lega. i. l. Cū
 uerò in fi. iunc. glo. fi. de fideicom. libertati. rationem,
 ut dixi, assignat Bal. quia impedita est executio legis.
 Sed forte dici posset, etiam his casibus competere uendi-
 cationem, saltem habitu & potentia, cū dies uenes-
 rit, uel conditio purificata fuerit: quia puri & purifio

cui iudem
 qui poti
 hereditat
 missi
 tel. sicut c
 pender à c
 sem impea
 mbitur ad
 ut tempor
 singulati
 fa. l. ius n
 s. c. v
 proprii ip
 non posset
 in regula
 de per ip
 deatio, nec
 or. §. i. de
 fusu dom
 nstram de
 NEC
 du. uelut d
 illud proce
 Modus en
 tur. l. si q
 co. in le
 aliena, u
 posse. l. p
 m rer
 na fide

cati idem est iudicium . l. potior. & l. qui balneum. §. i. qui potio. in pigno. habeant. Et si dicatur, cur additio hereditatis non suspendit legatum, neque impedit transmissionem. l. si post. & l. heredis quand. di. lega. ced. sicut conditio? respondeo, quia dies aditionis non dependet à testatore, sed ab herede, qui legis executionem impedire non potest. & ideo additio heredis retrahitur ad diem mortis, ne uideatur testator pro parte temporis decessisse intestatus: quod solis militibus singulari iure conceditur. l. quærebatur, de militi. testa. l. ius nostrum, de regu. iu.

SECUNDO requiritur, quòd legatum sit de re propria ipsius testatoris, alioquin dominium transferri non posset. l. traditio de acqui. re. do. l. nemo plus iuris, de regu. iu. Et ideo pro legato rei alienæ, etiam bona fide per ipsum testatorem possessæ, non competit rei uenditatio, nec pro legato rei ipsius heredis. l. si quis inquilinos. §. i. de lega. i. quia ius alienum sine facto uel consensu domini ad alium transferri non potest. l. id quod nostrum de regu. iu. l. non dubium in fi. de lega. ii.

NEC obstat, quod testator potest disponere de re heredis, uelut de re propria. §. non solum in fi. de lega. quia illud procedit, quo ad effectum, non quo ad modum. Modus enim possibilis & legitimus semper præsupponitur. l. si quando. C. de inoffi. testamen. Bal. in. l. i. supra eo. in lectura antiqua. Constat autem testatorem in re aliena, uel heredis, ius directum alteri constituere non posse. l. Paulus. §. i. de pigno. & d. l. non dubium. & l. cum rem alienam. C. de lega. Sed circa rem alienam bona fide possessam non inutiliter quæri potest, utrum le

gatario saltem competat Publiciana ex persona defun-
cti. Respondeo non competere, quia in legatarium nul-
la actio transmittitur. Cum sit successor singularis
rei, non iuris. §. Legatarij in fi. de testa.

CIRCA tertium requisitum, quod sit singulare, id est
in specie relictum, et certitudinaliter. excluditur om-
ne legatum quantitatis, et omne legatum in genere
factum, ut per glo. et Doc. hic in uerbo actiones in fi.
quia genus incertum est. l. legato generaliter de lega. i.
l. ita fidei in fi. de iu. fisci et incertitudo impedit domi-
nij translationem. l. i. de usucapio. nam res incerta ne-
que possideri, neque usucapi potest. l. iij. §. incertam et.
l. locus de acqui. posse. Et hoc uerum est, nisi tale ge-
nus, uel quantitas loco circumscribatur, aut per relatio-
nem aliquam coarctetur, quia tunc loco speciei habentur.
l. sed si certos de lega. i. l. si certos de uerbo. obliga-
tio. Item excluditur legatum alternatiuum similiter
propter incertitudinem electionis. l. plerumque in fi. de iu.
doti. l. huiusmodi. §. Stichum de lega. i. notatur in l. si
in rem in princ. de rei uendi. Sed praedictis multum ob-
stare uidetur tex. in d. l. si seruus legatus. §. cum homo
de lega. i. ubi seruus in genere legatus per legatarium
uendicari potest. nec intelligitur ibi post electionem fa-
ctam, quia tex. deducit electionem ab ipsa actione:
quasi electio actionis realis uel personalis in legato ge-
nerali prius competat, quam electio rei legatae. nisi dica-
mus quod tex. loquitur per modum cuiusdam anticipationis.

ITEM excluditur legatum partis bonorum, quia
licet dicatur particulare, non tamen dicitur speciale,
uel singulare, quia transit cum iuribus actiuis et pas-

finis. l. si marito solu. mat. in princ. l. ij. C. ad l. iul. de iur.
 publi. l. si ut proponis. C. de bo. proscip. l. pen. ff. de ser.
 ten. pas. l. i. C. de fideiuss. l. princeps bona de uer. signi.
 cum simil. Sed certe predicta iura loquuntur in dispo-
 sitione legali: nos autem loquimur de legato, et sic ex
 dispositione hominis. quo casu appellatione partis bo-
 norum non ueniunt iura et actiones. et legatum par-
 tis bonorum dicitur singulare, et corpora tantum conti-
 net, non iura. l. si quis seruum. §. si. cum. l. seq. de lega.
 ij. et late firmat Deci. in consil. CC. XXXVI. l. in casu
 proposito. col. pen. uersic. non obstant allegata. post Ret.
 Cin. et Bal. in d. l. ij. C. de iur. publi. et licet dispositio
 partis, uel quota bonorum dicatur singularis, et iura
 non contineat, attamen legatum omnium bonorum di-
 citur uniuersale, et iura actiua et passiuia continet. l.
 cogi. ad Trebellia. declarat Barto. in d. l. si quis seruum
 §. si. de lega. ij. post glo. in l. non amplius. §. si. in uerbo
 aestimatione de lega. i. sequitur Deci. in d. consil. 237.
 col. pen. Et sic patet, quod in hoc termino bonorum non
 ualet argumentum de toto ad partem, nec procedit re-
 gula legis, quae de tota, de rei uendica. ut probat etiam
 tex. notabilis in l. fin. de usuf. lega. Ratio autem diuersi-
 tatis facile patet. Nam uniuersitas bonorum equipola-
 let hereditati, ne haeres omnia incommoda sine ullo cō-
 modo bonorum habeat, et ideo de uniuersitate bono-
 rum deducitur omne res illorum per ipsum heredem.
 l. subsignatum. §. bona, de uerb. signifi. mulier bona de
 iur. doti. d. l. cogi. ad Trebellia. quae ratio in parte, uel
 quota bonorum locum non habet, ut per Deci. in d. Con-
 sil. col. pen. uersic. non obstant iura. Igitur legatum par-

24
tis bonorum non excluditur, tanquam incertum ratio-
ne generalitatis, sed potius ratione executionis, quoniā
est in facultate hæredis soluere corpora, uel æstimationem.
d. l. non amplius. §. fin. de lega. i. Ex quo tex. gene-
raliter colligi potest, quod ubicunque electio rei legatæ
pertinet ad hæredem, ut in casu legis, si quis à filio. §. i.
¶ l. legato generaliter. §. i. ¶ l. apud Iulianum. §. Seio
de lega. i. cū simil. nunquā dominiū trāsit ipso iure in le-
gatarium, nec ei cōpetit uēdictio ante electionē hæredis.

S E D ob stare uidetur tex. in. l. potest eo. ti. de lega. i.
ubi dicitur legatarium partis bonorum non debere in
omnibus rebus, seu singulis corporibus uendicare por-
tionem: ergo presupponitur uendicatio in dicto legato
partis bonorum. Ad illum tex. respondeo dupliciter. Pri-
mo, quod loquitur post moram, uel post electionem hæ-
redis, qui declarauit se daturum corpora: ¶ tunc pos-
sunt uendicari usque ad summam debitam. Vel secun-
do, quod uerbum uendicari ibi accipitur pro eo, quod
est peti, ut frequēter apud Iurifcon. l. si is cui de lega. ij.
l. ex imperfecto de lega. ij. latè Alciat. in. l. pecuniæ. §.
actionis de uerbo. signifi. Vel tertio dici potest, qd etiam
hoc casu competit uendicatio propter spem consequendi
illam in litis contestatione. Nam actio, quæ speratur na-
scitura p litis contestationē habetur pro nata, et usq; ab
initio intentari potest. l. si Titius de uerbo. obligatio. l. nu-
da. C. de contrahen. stipula. Sed certè hæc solutio nō sa-
tis tuta uidetur, quia iura præaliegata loquuntur in ter-
minis diuersis, scilicet quando præoccupatio litis con-
ceditur in odium rei, qui culpa sua facultatem agendi
creditoribus subtrahit: ut plene declarauit in l. ita stipu-

latius de
bus rec
propter
adempta
§. Stichus
CIR
aptesum
sententiam
sel media
l. domus
ri uendi
ueneris
uicommis
um libere
¶ De in
SID
quid legat
u legat
non domi
legre de
habus seq
tica. simul
cul. lega
uonem a
quantur
lanate c
sequenti
do sine a
stis talia
preffe r

latus de uerbo. obliga. ubi ad. d. l. si Titio, octo intelles
 Etus recēsumus. Quare uerior uidetur prima sol. quod
 propter moram haredis competat legatarijs uendicatio,
 adempta scilicet ipsi haredi electione. l. cum res. §. sed
 si Stichus, cum ibi not. de lega. i.

CIRCA quartum requisitum, quod legatum sit
 expressum, Excluditur omne legatum tacitum & con
 secutiuum: quia in eis dominium ipso iure nō transit,
 sed mediante facto haredis. l. seruum filij. §. si. de lega. i.
 l. damnas esto. §. i. de usuf. lega. l. emptor. §. ancillam de
 rei uendi. Nam quicquid ab expresso per modum ante
 cedentis uel consequentis colligitur, non legatum, sed si
 deicommissum inducit. l. & si non ascripta. C. de fidei.
 com. liberta. cum præallegatis. & ita. declarant Barto.
 & Doc. in d. l. i. de lega. i.

SED Imol. in d. l. i. reprobatur hanc conclusionem,
 quia legato grege, uel choro, licet singula capita tacite
 legata uideantur, possunt tamen uendicari, & eo
 rum dominium ipso iure transfertur. l. grege de lega. i.
 l. grege de lega. ij. l. l. si chorus de lega. iij. l. i. §. si. cum
 duabus seq. & l. in rem. §. Item quæcunque, de rei uen
 dica. similiter & in legato peculij. l. si peculium de pe
 cul. lega. Miratus fuisset de Imola, nisi ipse solu
 tionem attulisset. Nam Bartolus & Doctor. in l. i. lo
 quuntur de legatis omnino tacitis, quæ ex sola uo
 luntate coniecturata per modum antecedentis, uel con
 sequentis, ut dixi, tacite colliguntur: quia illa nullo mo
 do sine alieno facto transferuntur. Sed in casibus oppo
 sitis talia legata ex ui & significatione uerborum ex
 pressè resultant. Vox enim Chori, Gregis, & Peculij,

necessario omnes suas partes significat, ut plenè dixi in l. rerum mixtura de usucapio. Et ideo pro expressis naturaliter habentur ex vi, et proprietate uocabuli.

ET si quærat de ratione, quare Legata omnino tacita ipso iure non transeant, sed hæredis factum desiderent? Respondeo quod Institutiones et legata sunt directæ dispositiones, et in testamentis solemnibus fiunt. l. illud. §. tractari de iu. codicillo. l. legatum. §. donatio de lega. ij. Ideoq; uerborum formam et expressionem requirunt. l. i. cum ibi not. de testamen. Quando igitur aliquid uerbis expressum non est, et tamen coniectura uoluntatis apparet, censetur ex quadam benignitate rogatus hæres, ut illud præstet, et adimpleat, quod testator tacite desiderasse uidetur. d. l. seruū. §. fi. de lega. i. d. l. et si non ascripta. C. de fideicom. liberta. licet ob stare uideatur tex. Instit qui testa. tu. da poss. cum glo. in uerbo directam. Et hoc est, quod uulgo dici solet, in fideicommissis solam uoluntatem spectari, etiam si uerba merè dispositiua non interuenerint. l. pen. de lega. i. l. Cum proponebatur. et. l. unum. §. fi. de lega. ij. l. fideicommissa. §. item si quis de lega. ij. l. hæres. §. cum ita ad Trebellia. l. cum uirū. C. de fideicom. cum simil.

SUPEREST in hac materia realis actionis, notabilis difficultas, quomodo pro fideicommissis competat rei uendicatio? prout Doc. communiter præsupponunt hic, et in d. l. i. supra eo. et in d. l. i. de lega. i. cum tamen in ueris et naturalibus fideicommissis dominiū ipso iure non transeat. l. Paulus. §. hæres, ubi glo. et Fulgo. de usu. l. si quis usumfructum de usuf. lega. et ubi dominium ipso iure non transit, rei uendicatio locum

non habet, ut patet ex supradictis.

H AEC difficultas non mediocrem in hac legato-
rum materia peperit confusionem, in qua Doc. sic se ex-
plicare uidentur, q̄ rei uendicatio, quæ dominium præ-
supponit, competat pro fideicommissis ex noua indu-
ctione Iustiniani post adæquationem omnimodam le-
gatorum, & fideicommissorum præsupponendo, q̄ hoc
die etiam in fideicommissis expressis dominium ipso in-
re transeat, & q̄ omnino paria sint fideicommittere, uel
legare, confusa scilicet & natura & substantia om-
nium relictorum: nisi cum ex natura actus, uel legis
authoritate talia fideicommissa directo ualere non pos-
sint, ut in prædictis quatuor requisitis.

A LTI uero dixerunt pro fideicommissis rei uendi-
cationem non competere, sed personalem duntaxat iux-
ta opinionem Ricardi Malumbæ. Verum, quia
nos utranque opinionem supra latissime confutau-
mus, alia uia nodum dissoluemus. Dico igitur conclusio-
nem supra factam de fideicommissis, & rei uendica-
tione, de uerbis, & superficialibus tantum fidei-
commissis intelligendam, quæ secundum intellectum
nostrum ad hanc legem, in uim legati iuxta mentem
disponentis interpretantur, & legatorum naturam as-
sumunt: & licet in figura fideicommissi relictæ sint,
legata tamen uere & essentialiter dicuntur, & pro
talibus competit uendicatio. Quod si de ueris & men-
talibus fideicommissis intelligamus, utique dominium
in eis recta uia transire non potest: quia propria essen-
tia & substantia fideicommissi, quam non esse subla-
tam tenemus, est obliqua uoluntas, et proprietas illius

est obliquus effectus. d. l. si quis usumfructum de usus,
lega. alioqui fideicommissa non essent, nec diceren-
tur: quod falsum est, ut per hanc legem necessario
probauimus, quæ adhuc multa relicta in uim fideicō-
missi defendi præsupponit, quæ iure legati ualere nō
possunt. Quid enim, si testator modum obliquum
sponte elegit omnino per fideicommissum disponere
uolens. l. uxorem. §. legauerat de lega. iij. Quid, si à
legatario, uel ab intestato aliquid reliquerit? quibus
casibus adhuc hodie talia relicta iure directo ualere
non possunt d. §. præterea Insti. de fideicommiss. hære-
di. d. §. i. Insti. de singul. reb. per fideicommiss. relic-
utique pro talibus fideicommissis rei uendicatio compe-
tere nequit; & tamen hi casus sub illis quatuor requi-
sitis non continentur. Et si obiter quærat, cur ab in-
testato nihil directo relinqui possit? Respondeo ultra
Doct. q. is, qui nullū sibi heredem, testamento cōstituit,
censetur uelle uniuersam hereditatē omneq; patrimo-
nium suum ad proximiores agnatos legitimo iure de-
ferri. l. conficiuntur de iu. codicill. l. i. §. sciendum de le-
ga. iij. unde nō pōt postea disponēdo ius semel legitimo
successori quæsitum in alterum directo transferre. l.
post aditam C. de impube. l. si fructuarium, ubi Bartol.
de manu. testa. notat glo. hic in uerbo actiones. facit
tex. in l. Imperator in princ. de lega. ij. ubi legatarius
restituere rogatus, licet adhuc nihil fuerit realiter con-
secutus, actiones tamen & iura sua fideicommissario ce-
dere tenetur. Cæterum, quando testator sibi heredē
instituit, potest res aliquas prius de hereditate legando
detrahere seu delibare, ita ut nunquam heredis fiant,

sed recta
delibatio
no ab in
QV
tam pro
ibus tripl
pinio: q
ultima uo
taxat, sec
fecerim re
effectum,
uoluit erit
non domi
apud poss.
in compe
modo fidei
fideicomm
per iustitia
fideicommi
nauos. Et
mura her
it, ergo ne
debet: qui
q. d. l. doc
notabilite
rū, uel fa
lect in eo
rei, in d
habili co
catio. &

sed recta uia in legatarios transeant. d. l. legatum est
delibatio. de lega. i. & d. l. legatū ita de lega. ii. quæ ra-
tio ab intestato nō procedit, ut ex prædictis p̄spici pōt.

¶ Quid si quis omnino tueri uellet Iustinianum
tam pro legatis, quā fideicommissis ueris & natura-
libus triplicem actionem dedisse, posset attentari noua
opinio: quod, quemadmodum personalis actio fauore
ultimæ uoluntatis datur domino ad possessionem dun-
taxat, secundum magis communem opi. supra relatā;
sic etiam rei uendicatio detur non domino ad eundem
effectum, habenti scilicet titulum ex testamento. &
utilitas erit, quia hæres rem tradendo ēt in consequen-
tiam dominium transferet. l. per procuratorem. c. de
acqui. poss. l. ex empto de actio empti. Et talis uendica-
tio competet etiam contra extraneos possessores dum-
modo fideicommissarius doceat rem fuisse in bonis te-
statoris tempore mortis, & sibi relictam fuisse: quia le-
ges Iustiniani dantes rei uendicationem legatarijs, &
fideicommissarijs, non distinguunt inter hæredem & ex-
traneos. Et si dicatur, q̄ licet personalis detur domino
contra hæredem, tamen contra extraneos non compe-
tit, ergo nec uendicatio contra extraneos degenerare
debet: quinimo dominium ex parte agentis probandū
est. d. l. doce. & l. in rem de rei uendicatio. Respondeo
notabiliter, quod omnis actio aliqua speciali ratione
odij, uel fauoris ex parte actoris facile degenerare pōt,
licet in eo extremū habile nō inueniatur: secus ex par-
te rei, in quem nulla actio intendi potest, nisi extremo
habili cōcurrente. l. si autem. §. possidere de rei uendi-
catio. & ideo facilius toleratur, quod personalis detur

domino, ut hic, & in conditione furtiua; et uendicatio
non domino, titulum tamen habenti: quàm quòd per
sonalis detur contra nullo iure obligatam, uel realis cò
tra non possidentem. l. uni. C. de aliena. iudi. §. omnium
Insti. de actio. Prædicta tamen firmare non audeo: &
si enim ualde probabilia sint, nullius tamen suffragio
uel authoritate muniuntur. Ideo cogitabis.

I V X T A prædicta quæro, utrum personalis, & uē
dicatio competant contra heredem, etiam rem ipsam
non possidentem? Respondeo, quòd is, qui rem non pos
sidet, neq; dolo desijt possidere, rei uendicatione con
ueniri non potest. d. §. possidere & l. is, qui se obtulit,
cum. l. seq. de rei uendi. d. l. i. C. de aliena. iudi. mutan.
Personalis autem licet ad possessionem detur, tamen
etiam contra heredem non possidentem rectè intendi
tur: quoniā sufficit eum esse obligatum ad tradendū.
obligatio enim est extremum necessarium personalis
actionis, sicut possessio uēdicationis, ut supra docuimus.
Et ideo hæres personali conuentus tenetur facere, ut rē
habeat, illamq; legatario præstet l. seruum filij. §. fi. &
l. seruo legato. §. fi. de lega. i. quam si habere non possit,
saltem æstimationem præstabit. d. l. si quis inquilinos.
§. i. eo. ti. l. si res mihi. & l. non dubium. §. fi. de lega. iij.

S E D contra prædictam opi. glò. & communem, q
scilicet personalis et uendicatio ad possessionem concur
rant, unum urgere uidetur; quia sequeretur, q hæredes
legatarij possent singuli diuersam actionem intentare
pro legato consequendo, uidelicet unus realem, alter
personalem, cum ad eundem finem, & ex eadem causa
procedant. quòd tamen est falsum per tex. in l. huiusmo

di. §. fi. de lega. i. ubi dicti heredes debēt cōuenire in cā
de actionē, ne (ut aliqui dicūt) idem legatū partim iure
legati, partim iure fideicō. & sic diuerso iure petatur.

AD hęc respōdeo, q̄ heredes legatarij ideo diuersam
actionē intentare nō possunt, quia repræsentant ipsum
legatarium authorem suum, & pro una persona repu
tantur. l. cui fundus in fi. de condi. & demon. constat
autem unum & eundem legatarium, licet pro eodem
legato plures hēat actiones unam tantum eligere de
bere. d. §. uarijs. & d. §. eligere. & d. §. cum homo toties
allegatis. Nec obstat tex. in. l. legatarius de lega. i. quia
ibi in sui præiudicium pro diuersis personis habentur,
ut unus partem suam acquirere, alter repudiare pos
sit secus in præiudicium heredis. Sed, si plures essent
legatarij, quibus eadem res coniunctim legata sit, ita ut
concurrant. l. coniunctim de lega. iij. dubium non est,
quin possint singuli portionem suam diuersa actione
petere, alter quidem personali, alter uerò reali. Casus est
in. l. duobus, quæ immediate sequitur dictam. l. Huius
modi, de lega. i. Nam ibi unus ex legatarijs personali
actione consecutus fuerat æstimationem suæ partis, &
ideo alter portionem tantum suam uendicare debet,
non totum legatum: alioqui doli exceptione repellitur.
Et sic plures legatarij eiusdem rei possunt diuersis actio
nibus experiri, quia pro eodem legato in specie plura
competunt remedia ad electionem, non solum unius,
sed etiam plurium legatariorum. Et ex illo textu etiam
confunditur illa opinio, quod diuersitas actionum re
sultat ex diuersitate dispositionum, scilicet ex legato
realis, ex fideicommisso personalis: quia ibi unica fuit

dispositio erga duos coniunctim & uniformiter colla-
ta, & tamen pro eadem dispositione in uim legati ual-
ente, unus personalem, alter realem intentauit. Nec
dici potest, quod ibi unus elegit uiam legati, alter fidei-
commissi: quia impossibile est unam & eandem rem di-
uerso iure deferri. l. eum qui ædes in fi. de usucapio. et
duos in eadem re ab homine diuerso iure coniungi. l.
sed cum patrono de bono possessio. Hactenus de his dua-
bus actionibus personali & reali, quæ uario modo à
Scribentibus declaratæ sunt, dixisse sufficiat. Cætera
ad hypothecariam pertinentia uideatis per eos in. d. l. i.
de lega. i. & in. d. l. i. supra eo. ubi aliquando nos (Deo
benè fauente) copiosè differentes uniuersam materiam
absoluemus. Et ita ad laudem summi Dei finem acci-
piat hæc nostra qualiscunque interpretatio, in qua si
quid probè uel dictum, uel excogitatum fuit, id omne
ad eius gratiam & gloriam referatur. Si quid uerò uel
perperam, uel audacius per nos fuerit attentatum, id
& mihi homini, & huic nostro seculo reputetur: in
quo licitum est unicuique in quacunque professione præ-
sertim legali, quicquid libet effundere, & et somnia ui-
gilantiū cartis demandare. ut iam hæc nostra professio
tot tantisque barbaris, & latinis cōmentarijs infracta,
longè maiori caligine suffundatur, quàm si Iustinianus
tot nobis uersuū miriades ex antiquis illis Iuris pruden-
tibus reliquisset. Valete studiosi Iuuenes, & plaudite.
Dictabat Gribaldus Paduæ, mense Ianuarij. 1553.

SEQUITUR lex Verbis legis de Verb. signi. &
lex. Si quis in fundi uocabulo, de lega. i.

005043447



collas
att' uas
t. Nec
fideis
rem di
capio. et
ungi. l.
his dua
modo a
Cetera
in. d. l. i.
nos (Deo
steriam
m acis
qua si
ad omne
uero uel
tam, id
tar: in
pe prae
omnia ui
professio
infracta,
stinianus
is pruden
plaudite.
x 53.
signi.

